





Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
380 L 24



Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
380 L 24



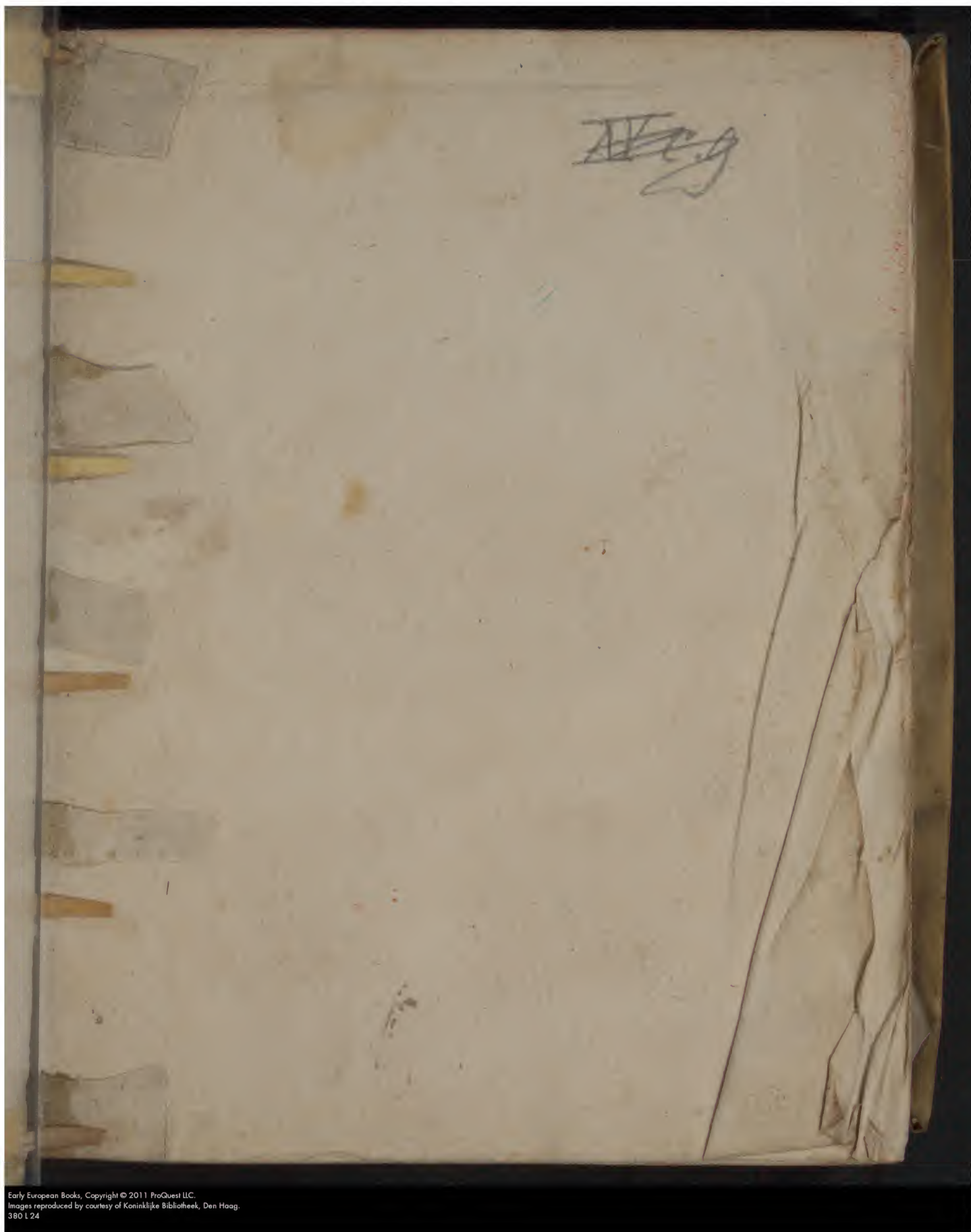


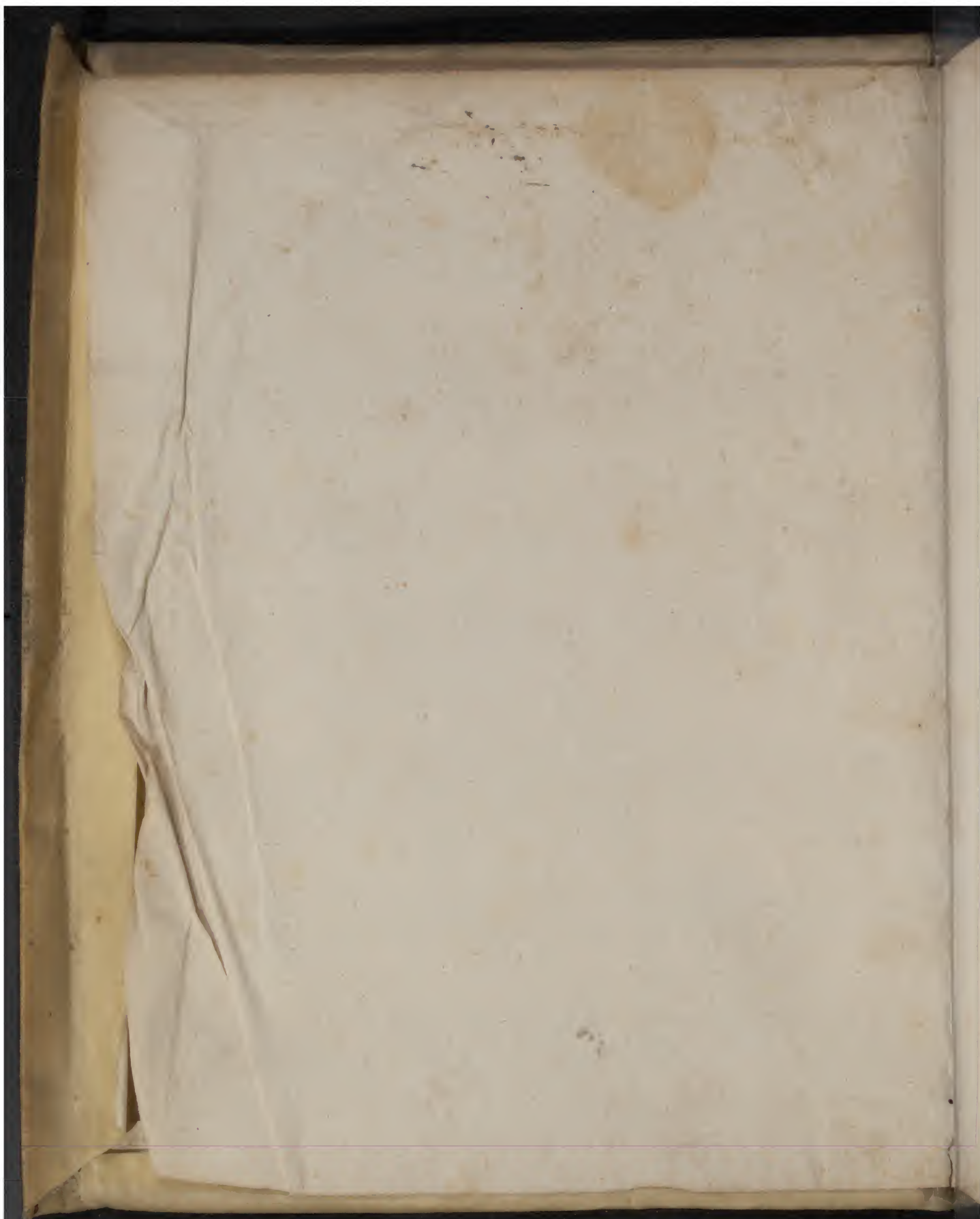
Early European Books, Copyright © 2011 ProQuest LLC.  
Images reproduced by courtesy of Koninklijke Bibliotheek, Den Haag.  
380124

Klar  
380

L24



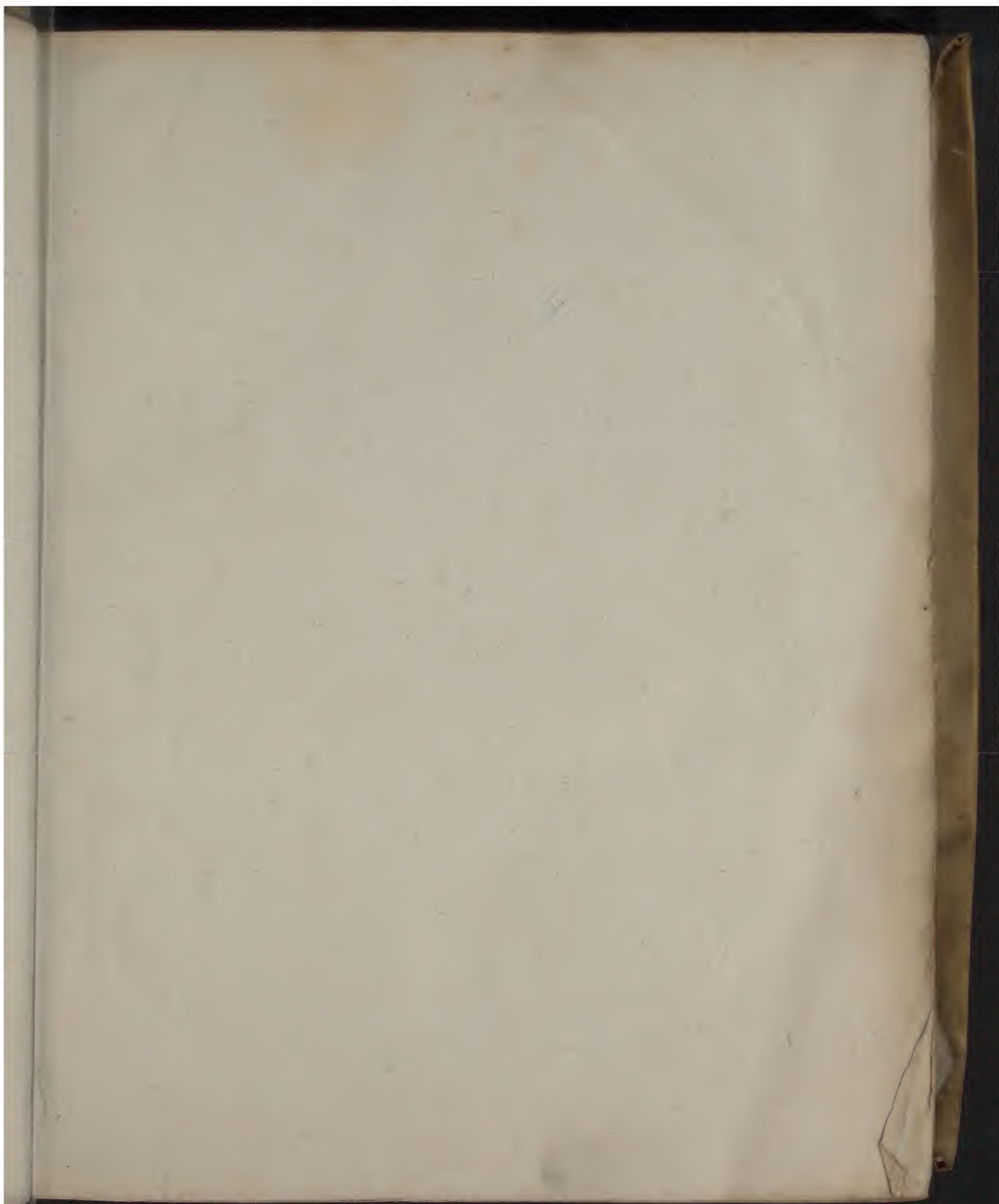




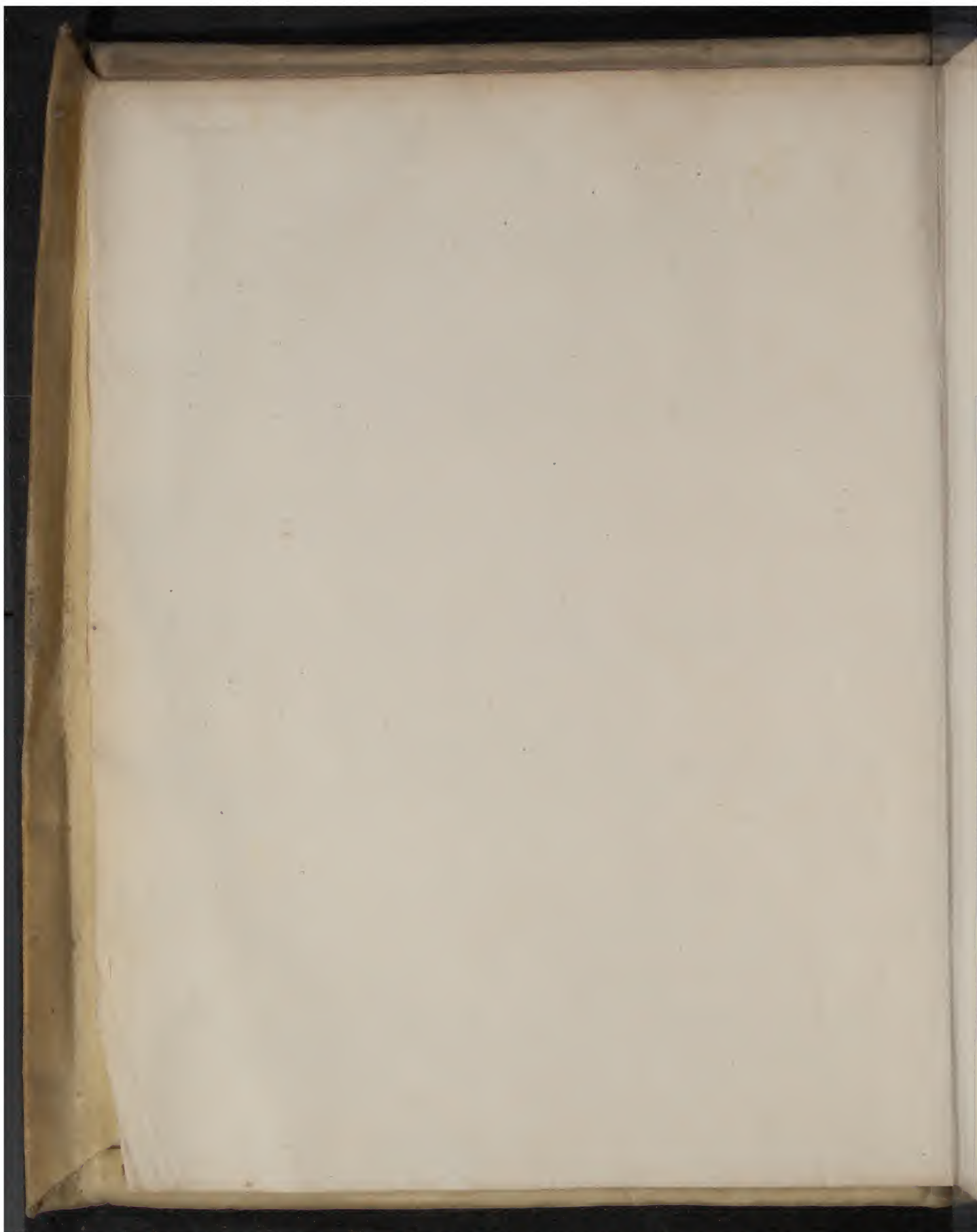


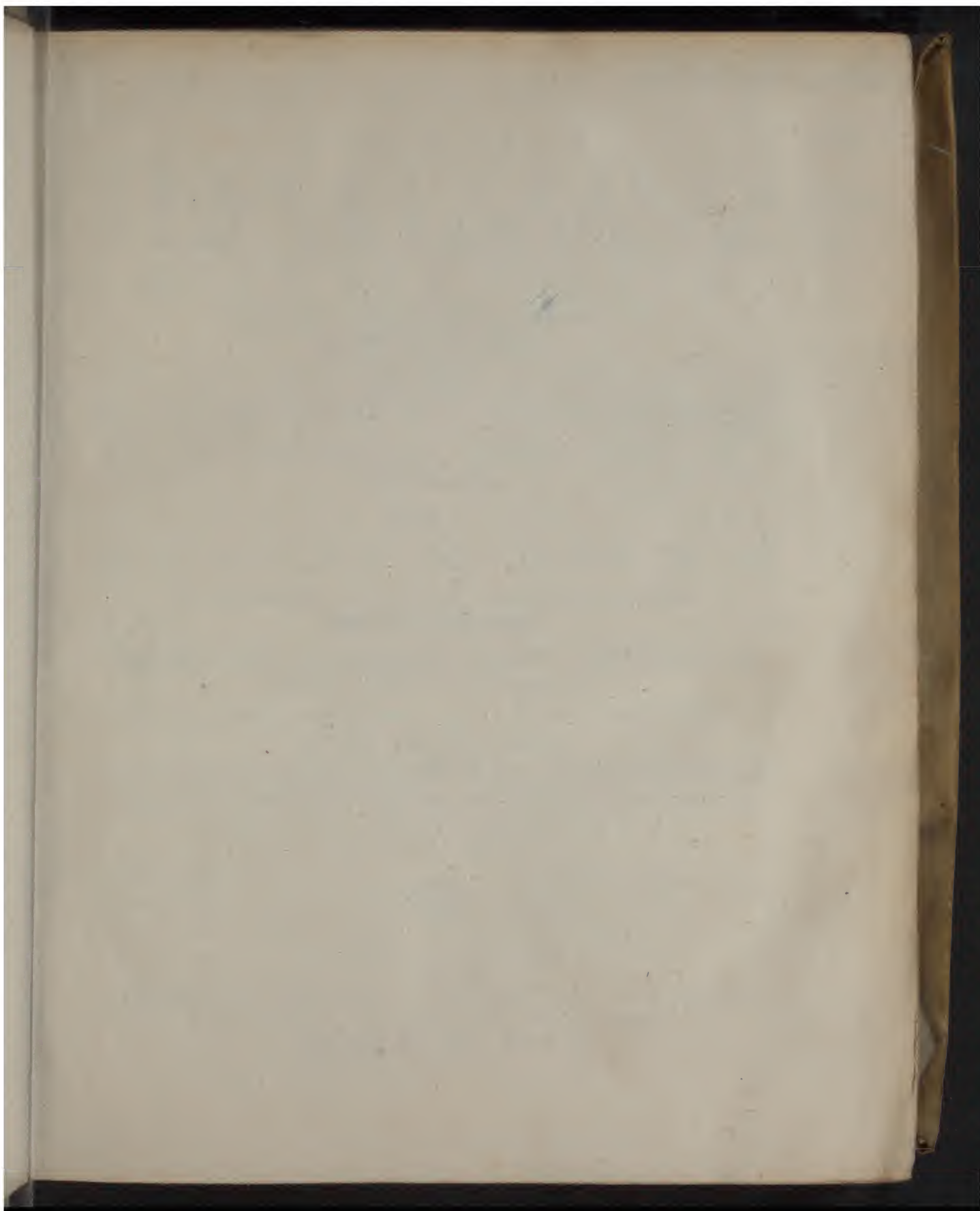
Constat f. - 12 A

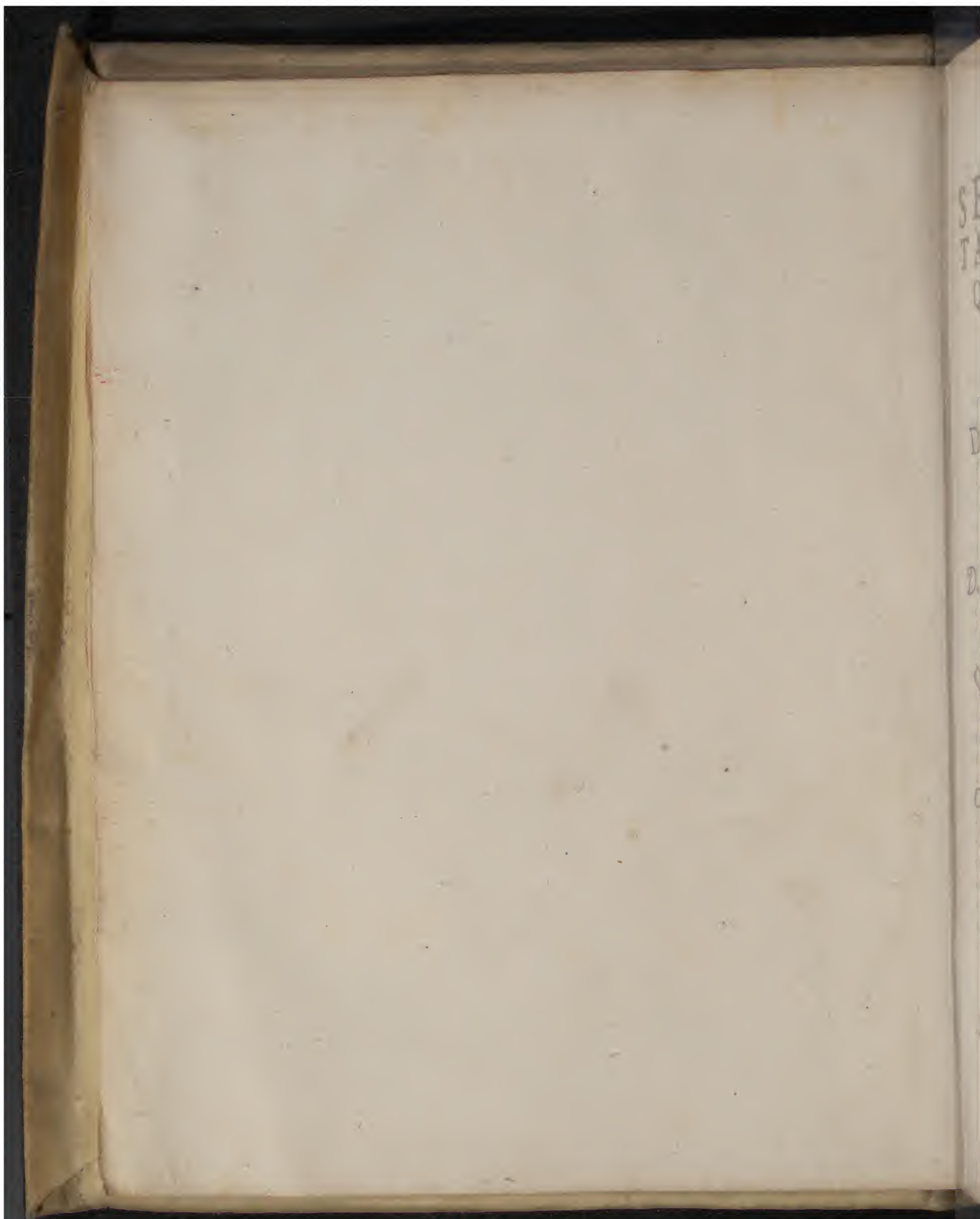














*380*  
*L24*

TRACTATUS DE  
SERVITVTIBVS  
TAM VRBANORVM,  
QVAM RVSTICORVM

Prædiorum, Bartholomæi Capollæ Ve-  
ronensis I. C. Clarissimi.

*Cui accessit*

D. MARTINI LAVDENSIS

I. C. Repetitio ad L. Servitutes. 14. ff.  
de Servitutibus.

*Item*

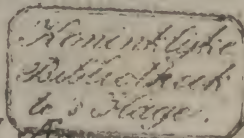
D. IOHANNIS SUPERIORIS I. C.

*in singulas leges, quæ sunt sub titul. ff. de servitutibus*  
*Commentarij succenturiati.*

Quibus ea quæ ad hanc materiam spectant, exactissime & ab-  
solutissime tractantur & explicantur.

*Omnia nunc de novo diligenter recognita & emendatius quam ante*  
*in lucem edita editio postrema.*

Cum indicibus duobus locupletissimis, uno de Capitibus &  
Argumentis Bartholomæi Capollæ de Servitutibus Urbanorum &  
Rusticorum Prædiorum; altero de rebus & verbis quæ  
in toto hoc opere continentur.



ZVTPHANIÆ

Typis & Impensis Christophori Lomejeri,

ANNO M. DC. XLVII.



# TRACTATUS DE SERVITVTIBVS VRBANORVM PRÆDIORVM BARTHOLOMÆI CÆPOLLÆ, I. U. D.

## Proœmium.



*¶* Aliquis artis vel doctrinæ scientiam profitentur, duo inprimis memoriæ debent querere. Primum rectè docere: quo vix quicquam adeò utile sibi & auditoribus inueniri, aut esse potest. Alterum est scribere, & quod vigilando longo tempore didicerint id elaboratum & perfectum in scriptis edere. Sed hoc ultimum utilissimum semper esse existimant: præserim, quia pluribus atque sapius communicari potest. Quod enim voce tradit, soli auditores, & una tantum ætate, & eo solum tempore, quo traditur intelligere possunt: ac id etiam sæpenumero ex eorum memoria delet obliuio: scripta verò, quæ magis digesta esse solent, donec reperiuntur omnes omnique tempore & habere, & legere possunt. Propterea ego Bartholomæus Cæpolla de Verona, qui Iuræ Civilis & Pontificij scientiam profiteor, licet immeritus non solum legere atque docere in utroque Iure mihi cura fuit, sed etiam aliquid scribere, & quod diu legendo consecutus sum, id auditoribus meis pro communi utilitate literis tradere, laborandum esse putavi. Nec unquam libellum de quo jam ab alio scriptum reperiatur scribere volui, licet nonnulli quibusdam additis & detractis id facere consueverunt: sed ea tantum de re pro fructu majori, de qua nemo unquam Tractatum aut libellum, quem sciverim, scripserit. Cum igitur nullus Iurisconsultorum nostrorum hætenus librum de Servitutibus composuerit: & subtilis admodum atque utilis sit, ac etiam in foro quotidie versetur, opusculum quoddam de ipsis tam urbanis, quam rusticis in hoc putavi gymnasio, in quo publicè lego Iura Civilia pro omnium utilitate scribere, & auditoribus meis, qui hoc à me sapissimè quæsierunt, in scriptis edere, in animo constitui. Quod opus duobus libris, uno de Urbanis, altero de Rusticis servitutibus dividitur atque conficitur. In eo tractantur quæstiones, in primis quotidianæ, & admodum utiles: & quod varijs in locis sparsim & perfectè de hac materia scribitur, hoc brevi opusculo perfectè simul ordinateque scriptum reperietur: adeò ut omnes facillimè quæstiones inuenire, & inuentas intelligere, ac decidere possint. In primo libro de quibusdam prius necessariò tractabimus, quæ servitutibus, tam rusticis quam urbanis simul conveniunt: deinde de ea solum disputabimus, quæ de urbanis servitutibus dicuntur. In secundo verò libro de his tractabitur, quæ rusticis tantum servitutes comprehendunt.

INDEX

# INDEX QVO CONTI- NENTVR CAPITA ET ARGVMEN-

TA BARTHOLOMÆI CÆPOLLÆ DE SER-

vitutibus urbanorum & rusticorum prædiorum, ordine al-  
phabeticò ita dispositus ut numerus primus lib.

secundus caput, tertius pagi-  
nam denotet

	A.	lib. cap. pag.
	Actus servitutibus	2. 2. 312
	Aditu seu Itinere	1. 43. 175
	Aere	2. 43. 564
	Aggeribus	2. 37. 554
	Alluvione	2. 35. 547
	Altius tollendi & officiendi lu- minibus vicini servitutibus	1. 26. 85
	Altius non tollendi servitutibus	1. 27. 88
	Altius tollendi servitute	2. 11. 489
De	Alveo	2. 34. 542
	Aquæductu	1. 69. 251
	Aquæ projectu seu aliarum re- rum	1. 68. 250
	Aquæ	2. 25. 515
	Aquarolo five canali	1. 67. 248
	Aqua pluvia arcenda	2. 5. 440
	Aquæhaustus servitute	2. 7. 449
	Aquæductus servitute	2. 4. 356
	Arboribus	1. 81. 272
	Armatura	1. 73. 259
	B.	
	Balneo five Stufa	1. 52. 200

	C.	lib. cap. pag.
	Calcis coquendæ & arenæ fodi- endæ servitutibus	2. 10. 487
	Camino	1. 64. 240
	Canali five aquarolo	1. 67. 248
	Cisterna, Puteo, & Lavello	1. 47. 182
	Claustro seu conclavi	1. 44. 176
	Cloaca	1. 48. 186
	Cloacis purgandis	2. 6. 444
	Cloacæ servitute	2. 12. 490
	Collibus	2. 23. 513
De	Columbario	1. 77. 265
	Cultura terrarum	2. 17. 495
	Curia five curte	1. 46. 181
	D.	
	Dividuis & individuïs servitu- tibus	1. 10. 29
	F.	
	Fenestris	1. 62. 232
	Ferratis	1. 55. 207
	Fistula	1. 49. 189
	Fluminibus	2. 31. 531
	Flumine privato	2. 32. 537
	Fonte	

) 2 (



	lib. cap. pag.
Fonte	2. 40. 559
Fovea	1. 80. 270
Fornace	1. 51. 199
Fumo	1. 53. 202
Furno	1. 50. 190

### H.

	Habitationis servitute, quę tertia species mixtę serv. 1. 6. 22
De {	Horreo 1. 72. 258
	Horto 1. 76. 263

### I.

	Ignē 2. 44. 566
	Ingressu seu introitu 1. 75. 261
	Innominata servitute 2. 14. 492
	Insulis 2. 33. 538
	In quibus possit servitus consti- tui 1. 16. 45
	Itineris seu actus servitute 1. 38. 137
	Itinere seu aditu 1. 43. 175
	Itineris servitutibus 2. 1. 281
	Iuris pascēdi servitute 2. 9. 457

### L.

De {	Lacu 2. 30. 530
	Lavello puteo & Cisterna 1. 47. 182
	Littore maris 2. 27. 525
	Luminum servitute 1. 35. 124

### M.

	Macerie 1. 79. 267
	Mari 2. 26. 515
	Messe & Vindemia 2. 20. 498

	lib. cap. pag.
Misterij seu operarum servitu- te an sit realis vel personalis	1. 7. 25
Mixtis servitutibus	1. 3. 14
Mcenianis	1. 61. 228
Montibus	2. 22. 504
Muro seu pariete	1. 40. 149

### N.

Navi	2. 29. 528
Necessario	1. 65. 244
Ne luminibus officiat, servi- tute	1. 36. 127
Nominatis & innominatis ser- vitutibus	1. 9. 28
Ne prospect. c. efficiatur	1. 33. 119

### O.

De {	Obligationibus quibusdā, an illę dicantur servitutes 1. 8. 26
	Onere ferendo 1. 58. 212
	Oneris ferēdi servitute 1. 37. 132
	Ostio seu porta 1. 42. 171

### P.

Pariete seu muro	1. 40. 149
Pecoris ad aquam appulsus ser- vitute	2. 8. 455
Penu	1. 45. 179
Personali servitute	1. 1. 3
Picturis seu incrustationibus	1. 71. 254
Piscatione	2. 42. 561
Ponte	1. 70. 252
Ponticello	1. 60. 223
Portu	

	lib. cap. pag.
Portu	2. 28. 526
Protecti seu prætorii servitute	2. 13. 491
De Prospectus servitute	1. 34. 121
Protegeendi servitute	1. 32. 117
Projiciendi servitute	1. 31. 113
Puteo, Cisterna, & Lavello	1. 47. 182

## Q.

Qualiter quis uti debeat servitute	1. 23. 71
Quando & qualiter & quomodo servitutes amittantur	1. 24. 76
Quâdo servitus acquiratur	1. 21. 69
Quæ impediunt servitutem constituendam	1. 18. 49
Quæ sint necessaria ut servitus constituatur & ei quasi possessio acquiratur	1. 17. 47
Qui possint acquirere servitutem, seu quibus possint servitutes concedi	1. 15. 41
Quis possit constituere servitutes reales	1. 14. 38
Quomodo & qualiter & quando constituatur & acquiratur & retineatur servitus, & quæ servitutes dicantur habere causam perpetuam seu continuam & quasi continuam seu quasi perpetuam, & quæ causam discontinuam & quanto tempore hujusmodi servitutes præscribantur	1. 19. 51

lib. cap. pag.
Quomodo & qualiter & quando & per quem servitus retineatur
1. 22. 70
Quot sint necessaria ad inducendâ præscriptionem in servitutibus habentibus causam continuâ, vel quasi an requiratur titulus & bona fides & an de jure inter jus Canonicum & Civile sit differentia in præscriptionibus & an servitus possit constitui sub cõditione, & duplici conditione videlicet extincta & exceptiva
1. 20. 58

## R.

Reali servitute	1. 2. 5
Realibus & prædialibus servitutibus & in quo simul conveniant, & quæ sit earum natura	1. 12. 34
Refectio	1. 59. 214
Ripa	2. 36. 547
Rivis	2. 41. 560

## S.

Servitus vel jus servitutis in quo consistat	1. 13. 37
Schalis	1. 54. 203
Seclario	1. 66. 247
Seminatione plantarum	2. 18. 496
Sepulchro	1. 82. 278
De Solario	1. 56. 209
Solo seu area	1. 39. 143
Speciebus servitutum urbium	1. 25. 84
Specularibus	1. 63. 238
Stabulo	1. 31. 113



	lib. cap. pag.
Stabulo	1. 74. 260
Sterquilinio	1. 78. 266
Sterquilinatione	2. 19. 498
Stillicidij avertendi & non aver-	
tendi servitute	1. 28. 90
Stillicidij non avertendi servitu-	
tibus	1. 29. 100
De Stillicidio seu tecto	1. 41. 167
Stufa sive balneo	1. 52. 200
<b>T.</b>	
Terræ servitute	2. 15. 492
Tigni immittendi servitute	1. 30. 101
Tigno in juncto	1. 57. 211

	lib. cap. pag.
Torrente	2. 38. 556
Tugurio	2. 16. 494
<b>V.</b>	
Valle	2. 24. 513
Vallibus aquosis	2. 39. 558
Viæ servitute	2. 3. 316
De Urbanis & rusticis servitutibus,	
& quæ dicantur etiam servi-	
tutes urbanæ	1. 11. 30
Ufusfructus servitute quæ mixta	
dicitur	1. 4. 15
Ufusfructus servitute, quæ se-	
cunda species mixtæ	1. 5. 19

De

## De servitute personali. Cap. I.

- 1 *Servitius personalis quæ dicatur.*
- 2 *Servitius quo jure introducta fuerit.*
- 3 *Servitius propter peccatum ortum habuit.*
- 4 *Bello capti inter Christianos servi non efficiuntur.*

**N**ecessarium est, sicuti polliciti sumus, ut prius quædam videamus quæ servitutibus communia sunt : quo facilius intelligi possint in hoc libro de servitutibus quæ scribuntur. Servitutum tria sunt genera : quædam enim sunt servitutes personales: quædam reales, & quædam mixtæ. Servitus \* personalis a dicitur illa, quæ debetur à persona personæ : *de qua habetur in tit. de statu homi. & Instit. de jure personarum.* & ubicunq; fit mentio de servis : & dicitur merè personalis, *ut not. glo. in rubr. ff. de servit. tit. generali.* Et ista sic diffinitur : Servitus est constitutio juris gentium, qua quis dominio alieno contra naturam subijcitur, *ut dicit Florentinus Iurisconsult. in l. 4. §. 1. de stat. hom. & Imperator Instit. de jure persona. §. 1.* & de hac diffinitione videtur, quod servitus merè personalis sit inventa de jure gentium. Idem probatur in *l. manumissiones. ff. de just. & jure. & Inst. de usu & habit. §. fin. & not. Bart. in l. ex hoc jure gentium. in fin. & ibi per Dd. de just. & jure. & est text. 1. dist. jus gentium. & not. 12. q. 2. longinquitate.* Sed in contrarium videtur, quod imò sit inducta de jure naturali per ebrietatem : *b* quia non esset hodie servitus, si ebrietas non fuisset, *ut scribit B. Ambrosius in sermone de jejunio : & habetur 35. dist. sexto die. & not. glos. in d. c. jus gentium. & glos. in c. ita quorundam. versic. servus. & ibi per Canonist. extra, de Judæis.* Nam Noë primò vineam plantavit : bibensq; primò vinum, inebriatus est : & cum Cham vidisset pudibunda patris sui Noë denudata, non cooperuit : imò vocatis fratribus ea deridendo patrem ipsis ostendit : qui statim patris pudibunda cooperuerunt. Et cum Noë hoc postea intellexisset, non Cham, sed Chanaam ejus filio maledixit, dicens : Maledictus Chanaam puer, servus erit fratribus suis, *& hoc habetur Genes. 9. Et est text. cum glos. 1. quæst. 4. §. is ita. versic. item Cham. & 23. quæst. 3. §. sed qui. versic. item Noë. & ibi glos. & 2. quæst. 1. qualis. & ibi Archid. in c. sententia. & 5. q. 5. de crimine, in fin. & in d. c. sexto die. 25. dist.* Et propterea dicitur servitus \* inducta à jure naturali: quia incepit à Noë propter ebrietatem, & hoc voluit glos. in *d. l. manumissiones. ff. de just. & jur.* quæ dicit, quod servus oritur ab ebrietate, & nihil allegat : sed eam intellige, *ut supra dixi.* Dixit etiam Philosophus

A 2

1. Polis.



BART. CÆPOL. TRACT.

1. *Polis.* quodd aliquis potest esse servus naturaliter: quod declara, *ut ibi habetur, & per dom. Ant. de Rosa. 1. dist. jus gentium.* Quidam voluerunt, quodd servitus sit inducta ex præscriptione septennij, *ut not. glos. in d.c. jus gentium.* quodd intellige, *ut habetur per glos. 6. dist. §. 1.* Alij verodd dicunt, quodd servitus est de jure Civili, *ut Instit. de his qui sunt sui vel alieni jur. §. fin. & hoc not. glo. Instit. de jure persona. §. 1.* Item quodd est de jure Canonico, *ut in c. cum multa. 1. §. quæst. ult. in c. ita quorundam, de Indeis. & ibi hoc not. per glo. & Dd.* Sed illa jura quæ videntur contraria, possunt intelligi secundum gl. 1. *dist. jus gent.* hoc modo videlicet, quodd servitus dicatur inventa de jure naturali tempore Noë, per jura suprà allegata ad hoc: sed de jure gentium & civili fuit confirmata: & postea de jure cano. & sic servitus inventione seu origine est de jure naturali: confirmatione potest dici de jure gentium, civili, & canonico. Secundo modo possunt concordari: videlicet, quodd servitus sit inventione de jure gentium, & de jure naturali secundo, quodd etiam jus gentium appellatur, *ut in §. singulorum. Instit. de rer. divis. & in l. 1. ff. de acq. rer. dom.* sed confirmatione est de jure civili & canonico, *& ita not. glo. Instit. de jur. persona. §. 1.* Ad idem allego, quodd de matrimonio dicitur. *Instit. de jure natural. in princ. in glo. in verb. appellamus.* Tertio modo alij concordant: quia dum dicitur, servitus est de jure naturali, tempore Noë inducta, non intelligitur de servitute, qua quis liber esse desinat: quia de jure naturali omnes homines liberi nascebantur: nec tunc servitus erat cognita, *ut dixit text. in d. l. manumissiones.* Sed intelligitur de servitute, qua quis subijcitur regimini alterius, sicut insipientes prudentibus, vel subditi dominis: isti tamen subditi liberi sunt, *l. fin. C. de ser. fug. & dicuntur servi, id est, servientes: & illa fuit introducta de jure gentium: quia utile est homini imperito ut regatur à perito: & secundum hoc habita ratione ad utilitatem, potest dici, quodd fuerit introducta jure naturali: ut dicit do. Dominicus de S. Gemin. in d. c. jus gent. & de ista servitute intellexit Philosophus 1. *Politico* sed postea dicit, quodd servitus est inventa de jure gentium, intelligitur de servitute, qua quis liber esse desinit: quæ quidd servitus est approbata de jure civili & canonico, ut dixi. Quarto modo alij concordant, \* quodd sex modis est inducta servitus. Primodd est una servitus quæ ortum habuit propter peccatum: & hæc dicitur inventa de jure divino: quia peccans servus est peccati, tam in pæna, quàm in culpa, *ut est text. 2. quæst. 7. §. quia ergo.* & ab ista servitute liberati sumus per incarnationem Domini nostri Iesu Christi: quoniam eramus servi propter peccatum*



peccatum primi parentis, ad Gala. 4. & habetur 12. q. 2. cum redemptor. Secundò, servitus etiam habuit ortū propter ebrietatem, ut 35. dist. sexto die. Tertio est introducta propter bella, quando hostes capiuntur in bello iusto, ut d. l. manumissiones, & d. c. jus gentium. Sed inter Christianos de consuetudine non servatur, ut capti in bello efficiantur servi capientium, ut not. Bart. in l. hostes, in fin. de capti. & verum dicit. Quarto est de jure Civili, ut Instit. de jure persona. §. penult. & licet quidam addant alium modum, videlicet ex voluntate hominis, quæ inducitur quando quis patitur se venundari ad pretium participandum, l. ut servorum, de stat. homi. ista tamen dicitur esse de jure Civili, ut est text. Instit. de jure persona. §. servi. & est in effectu una & eadem cum præcedenti. Quintò de jure canonico, quæ habuit ortum à delicto ecclesiastico, ex quo aliquando quis fit servus de jure canonico, ut est text. 15. quæst. ult. c. cum multæ. & c. ita quorundam, extr. de Indæ. & secundum Ioan. de Fan. in d. c. cum multæ. derogatū est illi c. contraria consuetudine. Sextò & ultimò propter mortem Christi, ut in c. si Indæos, in fin. de Indæis. magis est servitus confirmata, & nos liberi facti sumus, ut ibi. Et sic ex prædictis patet, quod diversis respectibus potest dici, quod servitus sit introducta jure divino, naturali, gentium, civili, & canonico. Hæc tantum de servitute merè personali diximus: quoniam requirebatur ad declarationem divisionis servitutum: nunc videamus de servitute reali, quæ in hoc libro plenius tractabitur.

a Servitus. Adde Corn. conf. 154. in 2. vol.

b Ebrietatem. Adde Ioannem Chrysostr. homil. 54. incip. Mala res est, & c.

c Matrim. Adde Alex. de Imol. conf. 97. in 1. vol. in penult. colum. in fin. & an inter servos possit esse matrimonium, & quomodo.

## De servitute reali. Cap. II.

- 1 Servitus realis quæ dicatur.
- 2 Prædij nomen immobilia tantum complectitur.
- 3 Servitus realis diffinitio quanam sit.
- 4 Servitus quædam qualitas est, non autem substantia.
- 5 Servitutes reales vel prædiales quando sint, quomodo cognoscantur.
- 6 Actio personalis fundum non sequitur.
- 7 Concessionis verba quando sonant in jus, quæ servitus eliciatur.
- 8 Concessio quæ in jus sonat, quando est respectu incerti sed certificandi per eum cui fit, qualis servitus colligatur.
- 9 Colligere pomum ex arbore mea, vel ex cisterna mea aquam haurire, an servitus personalis esse dicatur.



- 10 Iurisdictio & multa alia incorporalia quæ personæ, & non rei debentur, ad hæredem transeunt.
- 11 Intelligere an aliqua servitus sit realis vel personalis, quæ utilitas sequatur.
- 12 Actio confessoria datur contra quemlibet impedientem, vel turbantem, ubi servitus existat.
- 13 Servitus realis actiue & passive ad hæredes transfertur.

a **R**EALIS dicitur a illa, quæ debetur à re rei, sicut est servitus urbana & rustica: quia non debetur personæ, sed prædio, ut est text. ad literam in l. si unus ex socijs. de servit. rustic. præd. Et propterea libellus & sententia debent ferri in prædio, non in persona, ut est text. in l. qui aliena. §. fin. ibi, sententia prædio datur. de negot. gest. & in l. 2. §. 1. ibi, cui servitutem dicit deberi. ff. si servit. vend. & not. glo. in l. fin. ff. de nov. oper. nunc. & not. Bart. in l. si prius. in 6. oppos. secundæ partis princ. eod. tit. & in l. fin. §. fin. autem. & ibi per Dd. C. de bonis quæ lib. de quo dicendum est, ut dicam infra, ubi de

1 libello & servitutum sententia tractabimus. Et \* est advertendum, quod ista servitus, quam realem esse dicimus, non solum realis est, ut dicitur, ut est text. in l. 6. ff. de servit. sed etiam prædialis appellatur, ut probatur in rubr. ff. de servit. urb. præd. & communia prædiorum, cum simil. ut dixit Azc. in summa. C. de servit. in princ. quod melius dicuntur prædiales, quam reales, quia rei appellatio est nimis larga, complectens & mobilia, & corporalia. Instit. de rebus corporal. & incorporal. & in l. 1. ff. si cert. pet. & l. rei appellatione, de verb. signif. \* Prædij verò nomen immobilia tantum complectitur, ut l. quod est fundus. §. prædium. ff. de verb. sign. Tu dic, benè Iuriconsultum dixisse in l. 1. ff. de servit. dum appellat servitutes reales, ad differentiam personalium, ut ibi dicitur: tamen istæ reales etiã dicuntur prædiales, ut not. glo. in l. si quis annas, aliàs binas, in versic. personæ. ff. de usufruct. quia sine prædio esse non possunt, ut est text. in l. 1. ff. communia prædiorum. & Instit. de servit. §. in rusticorum. versic. idco autem. Hæc servitus realis seu prædialis distinguitur: quia una est urbana, ut probatur eodem titulo, ff. de servit. urbanor. prædiorum. & rustica, in toto tit. ff. communia prædiorum, cum similib. Diffinitur autem illa servitus realis seu prædialis pluribus modis, licet Bartolus in l. 1. ff. de servit. dixerit, quod ejus diffinitionem non reperierit. Primò secundum Odofredum sic diffinitur: \* Servitus realis est quoddam onus à prædio debitum, vel à re rei legitimè constitutum. Vel secundò, est jus quoddam introductum quo prædium prædio servit, ut colligitur in l. via, in princ. de servit. Tertiò, secundum Baldum, servitus est accidentalitudo & extrinseca qualitas prædij, l. quid aliud, de verb.



*verb. signific.* Ita dicit Baldus *in authent. ei qui. C. de bon. aut. judic. possid. in 14. colum.* & hanc sentit Azo *in summa. Instit. de servit.* ubi dicit, quod servitus potest dici habitus prædij. Sed certè ista potius est quædam descriptio, quàm diffinitio. Quartò, secundùm Azo. *in loco primò allegato,* potest diffiniri ad similitudinem servitutis personalis, qua homo fit servus hominis: ut sicut illa dicitur constitutio juris gentium, qua quis dominio alieno contra naturam subijcitur, *ut dictum est supra in princ.* ita & ista dicitur constitutio, qua domus domui, & rus ruri subjugatur. Quintò aliter diffinitur secundùm Bart. *& melius, in l. 1. de servit.* hoc modo: Servitus est quoddam jus prædio inhærens, & ipsius utilitatem respiciens, & alterius prædij jus sive libertatem deminuens. Quod autem ista diffinitio juri in omnibus conveniat, sic declaratur: nam dum dicit esse jus, probatur *in l. 1. & l. hæc autem jura. ff. de servit. urban. prædior.* & est casus *Instit. de rebus corpor. & incorpor. §. fin. & in l. 1. in fin. de rebus dub. ff.* Et dicitur jus ad differentiam facti: quia tunc non esset, si factum versaretur, realis sive personalis, *ut l. apud Julian. §. si quis alicui, de legat. 1. de quo dicendum est, ut statim declarabitur.* Ideo dicitur prædio inhærens, & non personæ, *ut l. qui aliena. §. fin. de negot. gest. & l. unus ex socijs. ff. de servitut. urban. prædio.* Et dicitur inhærens, quia significat esse quandam qualitatem prædij, non inhærentem ipsi prædio principaliter, sed accessoriè, *ut l. servi. in princ. ibi, & si corporibus accidunt, d. l. servi & l. quid aliud. de verb. signif. \** Servitus etenim est quædam qualitas, non autem substantia, *ut d. l. quid aliud.* & hoc vult Bart. *in l. 1. in fin. ff. de usufruct. legat.* de quo etiam vide per Bald. *in l. data opera. in 8. colum. C. qui accus. non poss.* Item dicitur prædio inhærens, ut per hoc significetur servitutem inesse prædio dominanti activè, *ut l. arbor. §. fin. commun. divid. & prædio servienti passivè, & privativè, ut in l. 3. de servit.* Nam jus prædij servientis non dicitur augeri, sed minui: ideo servitus non est, quantum ad ipsum inesse, sed deesse. sicut si cui destrueretur oculus, non propriè diceretur inesse cæcitas, sed prius ei lucem deesse: & licet servitutes non sint in bonis nostris, nec extra bona, *ut l. 1. ff. de usufruct. legat. & l. rem in bonis. de acquir. rer. dom.* tamen dicitur inesse prædio non principaliter sed accessoriè, sicut qualitas inesse subjecto, & hoc modo dicitur esse in bonis nostris, id est, in prædio dominante, *ut habetur in d. l. 1. & in d. l. rem in bonis* de quo vide omnino per Bart. *in l. Mævio. §. fundo in fin. de legat. 2.* Item dicitur ipsius utilitatem respiciens: quia nisi utilitatem prædij dominantis



nantis contineret, non posset constitui servitus, *ut est text. in l. quoties. l. 1. in prin. de servit.* Item dicitur & alterius prædij jus seu libertatem diminuens, ut probatur *in l. stipulatio ista. §. si quid fortè. ff. de verb. oblig.* Quandoque tamen libertas servitutum appellatur propter similitudinem, quam habet in quibusdam cum servitute, *ut not. gloss. magna in l. 1. ff. de servitut. urban. prædiorum.* Et econtrà interdum servitus appellatur libertas, sicut est servire Deo, *ut not. ibi Paulus de Castr.* Et dicitur in definitione, Alterius prædij: quia non posset esse prædium serviens sine prædio dominante, *l. 1. commun. prædio.* Item verbum, Alterius, intelligitur scilicet domini: *ut l. 1. ff. quemadmod. servit. amit. l. 2. §. 1. si servit. vend.* & intelligitur etiam: Alterius in totum, vel quandoque pro parte, *ut habetur in l. pro parte. ff. de servi.* & per hoc apparet, quòd definitio servitutis realis seu prædialis est vera & perfecta, quam etiam tenet & sequitur Flor. 5 *in d. l. 1. de servit.* & communiter ibi sequuntur Doct. Sed \* dubium est pulchrum, & subtile, quomodo cognoscatur quando sint servitutes reales, seu prædiales. In hoc diligenter animadvertendum est: quia multi non intelligunt, & est utile hoc scire propter multa, *ut in fine hujus primæ quæstionis dicitur.* Et omissa longa disputatione, quæ fieri posset, distinguendo quatuor casus principales, breviter sic dicas: Aut concessio sive promissio fit alicujus juris de uno prædio ad aliud, & exprimitur jure servitutis: aut non exprimitur jure servitutis, & verba concessionis sonant in factum, vel non factum: aut non sonant in jus, aut in potentia. Primo casu principali non est dubium, quòd est servitus realis & prædialis, per prædicta. Secundo casu principali, quando concessio fit non expresso jure servitutis, & verba sonant in simplex factum, vel non factum: & tunc sub distingue, aut est simplex factum ex parte ejus cui fit concessio: aut ex parte concedentis. Si ex parte ejus cui fit concessio: sonant in factum: puta, concedo tibi ire, agere per fundum meum, vel arcem, vel saxum vellere ista enim verba infinitiva sonant actum: & tunc non est concessio aut servitus realis, seu prædialis, etiamsi facta fuerit occasione prædij: sed est personalis concessio & obligatio, *l. apud Iulianum. §. si quis alicui, & ibi hoc not. de leg. 1. & ita not. Bart. in l. pater. ff. de servit. leg. & Paul. de Castr. in l. Lucius, de servit. rust. præd.* qui dicit, quòd hoc etiam probatur *in l. 2. §. item si in facto. de verb. obligat.* ubi dicit, quòd est stipulatio facti, non donationis. sed si contineret servitatem, diceretur etiam donationis: quia servitus datur, & in alium transfertur, sicut dominium, ad quod etiam vide quod not. Bart.

*in l. 1.*



in l. 1. §. si quis ita. eod. tit. Si verò verba sonantia in simplex non factum, differantur in non factum ex parte concedentis. exemplum, promitto tibi non tenere vel non facere fenestram in pariete meo : & idem, quia non est servitus realis vel prædialis, sed est quædam obligatio personalis, & ideo si postea alieno fundum meum, emptor poterit tenere vel facere fenestram in eodem muro. & Alber. Papiens. dicit se ita obtinuisse in questione facti : ut refert Specul. de contrah. empt. §. 1. in ver. pone, placuit. qui subdit : quodd cum talis concessio non sit servitus, sed obligatio personalis tantum, emptor non tenetur, sed tunc poteris agere contra me : pro hoc allego l. fin. §. fin. cum ibi not. ff. de contrah. empt. Et ratio est, quia \* actio personalis non sequitur fundum, l. 1. §. si heres. ad Trebel. Aliud ergo est servitus, aliud obligatio personalis servitutis, quæ rei annexa, arctèq; affixa est, quia ab ea non separatur, etiamsi per plures manus ambulaverit, sicut lepra sequitur leprosum, ut not. glo. in l. frater à fratre. de cond. indeb. sed personalis actio b sive obligatio personam non excidit, C. de servi, & aqua. l. & in provinciali, & in §. si heres. Quodd autè dicta concessio non sit servitus, sed personalis obligatio, apparet ex forma obligationis, in qua non continetur causa : qua ego caverim, seu promiserim, & hoc tenet Bart. & Doct. in l. fin. ff. de novi oper. nunc. & in l. 3. §. opus. ff. de alienat. jud. mut. caus. fact. & Flor. in l. ut pomum. ff. de servit. & habetur per Doct. in l. si sub una. §. fin. de verb. oblig. Si autem causa aliqua exprimatur, putà ne aliquis usus domus tuæ impediretur : tunc dicit Specula. in d. ver. sed pone, quod huiusmodi concessio servitutis esse præsumeretur. & ita tenet Bart. in d. §. opus. etiam Flor. in d. l. ut pomum. quod est benè notandum. Et ideo sis cautus in concipiendo verba instrumenti, ut semper tu, cui sit similis promissio, facias addere causam concernentem utilitatem fundi tui : videlicet, promissit non ædificare, vel non tenere fenestram in domo sua, ne officiatur luminibus domus meæ : quia tunc servitus realis : & transibit domus obligata ad quemcunque possessorem, etsi per mille manus transiret : quod non esset, si causa non exprimeretur per prædicta. \* Tertio casu principali, quando verba concessionis sonant in jus : & tunc subdistingue tres casus. Aliquando respectu certi, aliquando respectu incerti, aliquando non habito respectu ad aliquem fundum illius cui fit concessio. In primo casu quando fit concessio respectu certi fundi. Exemplum, Concedo tibi jus eundi per fundum meum ad talem tuum, vel aquam ducendi ex fundo meo ad tuum certum  

B
hortum ;



hortum : & tunc dicitur servitus realis & prædialis ab utraque parte, ut *l. pecoris. cum l. sequent. & sequitur etiam l. cum fundo, de servit. rustic. præd. & l. si fundum de servit. legat. & c. cum venissent. extr. de instit. nisi ex qualitate personæ, cui conceditur, & qualitate rei concessæ aliud præsumatur : ut est casus in *l. pater. de servit. leg.* & ibi not. Bart. & Paulus de Castr. in *l. Lucius. ff. de servit. rustic. prædiorum.* Et dum dixi esse servitutem realem & prædialem, quando fit concessio respectu certi fundi per verba sonantia jus, procedit sine dubio, quando fit actu ut non finiatur cū persona : puta relinquitur vel promittitur alicui jus aquæ ducendæ, qui habet vicinum prædium, ut non finiatur cum persona, & non habet dubium, quod est servitus realis & prædialis, & transit cum prædio, per ea quæ *suprà dixi.* Sed si relinquitur habenti prædium vicinum, ut finiatur cum persona, est dubium an sit servitus realis vel personalis, & Ioan & Azo dicunt, quod est servitus realis, quæ tamen per exceptionem finitur cum persona perempta, ut not. gloss. in *l. Mela. §. final. ff. de alim. & cibis legat. & in l. ut pomum, de servit. & in l. si quis binas, de usufruct. & not. Bart. d. l. Mela. §. final. qui dicit, quod hæc probatur in *l. 3. ff. de servitutib.***

8 & illa est veritas per illum textum. In secundo casu, \* quando concessio quæ sonat in jus, fit respectu incerti, sed certificandi per eum cui fit. Exemplum, Concedo tibi jus hauriendi aquam portandi ad fundum meum, vel ubicunque vis : & tunc dicitur concessio personalis, & non servitus realis vel prædialis : ut est casus not. in *l. Lucius.* quæ est lex penultim. & ibi hoc not. & tenet Paulus de Castr. Idem tenet Bald. ibi qui dicit se prius contrarium respondisse, antequam vidisset illum textum. & hoc etiam sequitur Ludovic. de Rosat. in *suo singulari 68.* quod incipit, Concedo tibi jus hauriendi, qui dicit, quod ille textus est unicus in iure, ideo memoriam tuam nunquam exeat. In tertio casu : quando verba concessionis sonant in jus, & non fit habito respectu ad aliquem fundum ejus, cui fit concessio : quia non habet fundum vicinum. Exemplum, Concedo quod possis cœnare, vel spatiari, aut venari in fundo meo, aut quod possis haurire aquam ex puteo meo vel ex cisterna, vel quod possis colligere poma ex arbore mea : & in hoc est dubium, an illa sit servitus realis, vel personalis : an verò sit obligatio personalis tantum, & non servitus. Et Rog. glossator in *d. l. Mela. §. fin. de cibis legat. & in d. l. ut pomum.* tenet quod sit servitus personalis, & hanc opinionem tenet Petr. & Cyn. in rubr. *C. de servit.* Sed glos. Accursi, tenet secundum Ioan. quod imò non sit servi-



fit servitus, sed obligatio personalis, & hanc opinionem tenet Bart. *in d. §. fin. in d. l. ut pomum.* & ista est communis opinio, *ut per gl. in d. l. ut pomum.* & est vera. Nam quod non sit servitus realis, patet: quia non diminuit de jure prædij servientis ad utilitatem dominantis: quod fieri debet, si esset realis, ut dixi supra in definitione servitutis realis, secundum Bart. item quod non sit servitus personalis, probatur: quia ire & spatari per fundum alienum, in eo cœnare, vel similia facere, non diminuit de fructibus rei alienæ, adeo quod alteri acquiratur, ad cuius commodum tendit servitus ususfructus, vel usus illius fundi, ut dictum est. & ita tenent Flor. & Paulus de Castr. *in d. l. ut pomum.* Sed \* secundum hoc videretur, quod posse colligere pomum ex arbore mea, vel haurire aquam ex cisterna mea, sit servitus personalis usus, scilicet illius arboris vel cisternæ: quia tendit ad diminutionem fundi seu cisternæ, vel arboris meæ. De arbore non dubium. Sed de cisterna etiam idem est, quando hauriendo evacuaretur, sicut contingit in civitate Venetiarum tempore æstivo, quo sæpius propter frequentiam haultus, cisternæ evacuantur & desiccantur. Tu tamen dicas, quod nec ista potest dici servitus ususfructus, vel usus, quoniam ad usufructuarium pertinent vel omnes fructus, vel quota pars. sed in hoc casu ad istum, cui facta est promissio, non spectat, nisi certa quantitas: ergo non potest dici servitus ususfr. Item nec etiam servitus usus potest dici: quoniam ad usuarium pertinet posse sumere, quantum expedit sibi & familiæ suæ, *ut l. plenum in fin. ff. de usu & hab.* Sed prædicta concessio, de qua in proposito, restringitur ad certam quantitatem, non ad necessitatem: & ideo tale jus non dicitur servitus realis, vel personalis, sed jus personale tantum, & ita tenet gl. quam sequuntur ibi Doct. *in d. l. ut pomum.* Et propterea est dicendum, quod si dicta promissio vel concessio hauriendi aquam ex cisterna mea, vel colligendi poma ex arbore mea, esset facta non ad certam quantitatem, sed pro necessitate tua & familiæ, diceretur esse servitus usus personalis, *per d. l. plenum. §. 1. & Institut. eod. §. 1. quod est not.* Quod autem dixi, talem concessionem hauriendi aquam, vel colligendi poma factam, non ad necessitatem esse, jus personale intellige: id est, quod debetur personæ in illa re, non autem debetur alteri rei. Sed an sit adeo personale, ut non transeat ad hæredem ejus, cui fit concessio? Et videtur, \* quod sic, *per l. apud Iul. §. si quis alieni, de leg. 1.* In contrarium videtur, quia jurisdictio, & multa alia incorporalia, quæ debentur personæ, & non rei, transeant ad hæredem: 9



de hoc dic, ut per Bart. plenè in l. pater, de servit. leg. & per Ioan. de Plat. in l. sordidior. C. de excus. mun. lib. 11. & per Imol. in l. si sub una. §. 1. de verb. oblig. & per Cano. in c. cum venissent. de instit. Quarto & ultimo casu principali, quando verba concessionis sonant in potentiam: puta, promitto tibi, quod possis, vel non possim. Ita concludendum est. Aut illa verba sunt negativè prolata: utputà, concedo tibi, ut ego non possim ædificare in meo altius, ne luminibus tuis officiam: & tunc erit servitus realis, secundum quam aufertur mihi potentia altius ædificandi, l. altius. C. de servit. & hoc intellige secundum ea quæ dixi in secundo casu principali: Aut affirmativè verba sunt prolata, & tunc aut pronomen, quod significat substantiam, seu jus: puta concedo tibi jus aquam ducendi de fundo meo: & idem cum distinctione tamen, quam posui suprà in tertio casu principali, per verbum quod significat actum: ut, concedo tibi quod possis ire, agere per fundum meum: & tunc non erit servitus, sed concessio personalis, ut in l. 2. §. item si in facto, de verb. oblig. & l. apud Iulianum. §. si quis alicui, de leg. 1. Idem si fiat per verbum facultatis: ut, concedo tibi facultatem eundi per fundum meum, secundum Paulum de Castr. in l. Lucium, in fine, de servit. rust. præd. qui ad hoc nihil allegat. sed tu allega Bart. qui hoc dicit in terminis in l. pater, ante fin. de dot. præleg. Idem credo, si fiat per verbum licentiam, vel potestatem. Exemplum, concedo tibi licentiam vel potestatem eundi per fundum meum. & moveor potissima ratione, quia illa verba magis sonant in factum, quàm in jus. Nam prædicta verba significant hic, volo quod possis, & valeas ire per fundum meum. & sic potius significant factum, quàm jus. & hoc etiam vult Bartol. in d. l. pater. qui dicit, quod illa verba, concedo tibi facultatem eundi, & quod possis ire, & sic verba magis referuntur ad factum, quàm ad jus. & ita est concessio personalis: quod tamen intellige secundum ea quæ dixi suprà in secundo casu principali. Et prædicta perpetuò tene menti: sunt enim necessaria pro fundamento totius materiæ servitutum: ac etiam quia per ea cautus esse poteris, qualiter verba servitutum concipi debeant in favorem promittentis: vel ejus cui fit promissio, vel concessio. Idem prædicta sunt magni effectus, scilicet intelligere, an sit servitus realis, vel personalis obligatio tantum. nam ex hoc sequuntur multæ utilitates. Prima utilitas est, \* quia si servitus, potest agi actione confessoria contra quemcunque impediens vel turbantem, ut in l. 2. §. fin. & in l. si quis diuturno. ff. si servit. vend. quæ dicitur vendi-



vindicatio seu actio realis, ut *l. ergo, in prin. ff. de servit. rustic. pradio. & in l. uti frui. §. verum. ff. si ususfruct. pet. & Instit. de act. in §. æquē. de qua actione vide plenè per Fl. in l. 1. & 2. ff. si servit. vend.* sed si non esset servitus, sed obligatio personalis tantum, actio confessoria non competere, sed solum actio personalis. Secunda utilitas, \* quia ubi est servitus, actio confessoria datur contra quemlibet impediētem, vel turbantem, ut suprà: quia illa obligatio sequitur rem, sicut lepra leprosum. sed si esset actio personalis, non posset agi, nisi contra concedentem, vel se obligantem, ut *in l. fin. §. ult. de contrah. empt.* & ita tenet Bart. & Doct. *in d. l. ut pomum.* de quo dic ut suprà, *in secundo casu principali.* Hoc tamen intellige secundum Paulum de Cattr. *in d. l. ut pomum.* quando ille cui facta est concessio personalis, non poterat aliquid propria auctoritate percipere, sed habebat capere de manu concedentis, *d. l. fin. & d. §. fin. & l. Cajus, de ann. leg.* secus si poterat propria auctoritate percipere: puta pomum ex fundo vicini, vel lapidem evellere: quia tunc licet non sit servitus personalis, habet tamen similitudinem cum ea: & ideo competit utilis confessoria sicut pro jure conservandi jurisdict. vel pro jure eligendi prælatum, ut notat Inno. *in c. abbate, de verb. sign. & in c. bonæ, de postul. prælat.* & etiam competit officium judicis pro recuperanda quasi possessione jurisdictionis, *l. Attilius, in fin. de don. ubi est text. not.* & etiam competit utile interdictum, uti poss. vel unde vi, ut *l. quoties. 2. in fin. ff. de servit. & l. sicut. §. Arist. ff. si servit. vend.* Tertia est utilitas: quia \* si est servitus realis, transit illa ad hæredes activè & passivè, id est, ad hæredem concedentis & concessionarij, ut *l. pecoris. ff. de servit. rustic. præd.* & hoc ibi not. glos. & sequitur fundum dominantem & servientem, & sic transit etiam ad singularem successorem, ut est text. *in l. si aqueductus, ff. de contrahen. empt.* Et ratio est, quia jus prædij est, ut *l. si mihi. §. fin. ff. de servit. rustic. præd.* & transit fundus cum sua causa, ut *l. 1. §. si fundus, eod. tit.* & ideo nec capitis diminutione perit, ut *l. 3. ff. quemadmo. servit. amit.* & quod dixi servitutem transire ad omnes successores, intellige verum, quando servitus est realiter constituta: quia tunc talis promissio non afficeret singularem successorem, ut *l. 3. §. opus. ff. de alien. jud. mut. caus. facta, & l. fin. §. fin. ff. de contrah. empt.* secundum Mar. Syl. Cyn. & Bald. qui ita notant *in l. & in provinciali. C. de servit.* Item secus est in quibusdam alijs casibus, quæ nominantur per glos. *in d. l. pecoris.* Sed si esset servitus personalis sicut ususfructus, non transiret ad hæredem ejus, cui esset facta



set facta concessio : ut l. corruptionem, C. de usufr. & periret capitis diminutione, ut Inst. de usufr. §. finitur. licet non pereat per mortem concedentis, vel alterius, ut est casus not. in l. 2. C. de bon. mat. idem si esset obligatio tantum personalis, non servitus : quia non transferebatur ad heredem, ut est casus, & ibi plenè ponitur in l. apud Iulia. §. si quis alicui, de leg. 1. & l. Mela. §. fin. de alim. leg. nec ad singularem successorem, ut l. Cajus, de annu. leg. & in l. fin. ff. de contrah. empt. quod nota. Hic quæri posset de quibusdam obligationibus, an sint servitutes reales seu prædiales, an verò obligationes tantum personales : sed quia melius conveniet post materiam servitutis mixte, de qua statim dicemus, ideo ibi tractare constitui, &c.

## A D D I T I O.

- a Realis dicitur. Adde Corn. cons. 287. in 4. vol. incip. dominus, & cons. 196. in 4. vol.  
 b Personalis actio. Adde Corn. cons. 110. incip. videtur, in 1. vol. & in 4. vol. cons. 76. in l. licet.  
 c Obligatio. Adde Alex. cons. 2. in 4. colum. versic. 3. in 4. vol. & Corn. cons. 44. vol. 2.

## De servitutibus mixtis. Cap. III.

- 1 Servitutes mixtæ quæ dicantur.  
 2 Servitutis mixtæ species quot sint ?

**P**ostquam visum est de servitutibus realibus & personalibus, consequens est, ut nunc de mixtis tractemus, sicut est servitus usufructus, usus, & similes : \* quæ ideo mixtæ dicuntur, quia non sunt merè personales, quæ debentur à persona personæ : sicut sunt illæ, de quibus primo loco diximus : nec merè reales, sicut sunt illæ quæ debentur à re rei, de quibus proximè dictum est : si de utrisque participant ex eo, quod debentur à re personæ, ipsæ etiam personales appellantur, ut l. 1. ff. de ser. quia cum persona semper finiuntur : ut l. non solum. 3. §. tale. 8. de lib. leg. & not. glo. in rubr. ff. de serv. & l. si quis unas. 32. ff. de usufr. & Inst. de ser. in prin. & tanquam reales etiam ipsæ dicuntur, & tanquam jura realia vendicantur : ut l. uti frui. in princ. ff. si usufr. pe. ut not. Cyn. in rub. C. de usufruct. \* Sed proprie mixtæ dicuntur, ut habetur in dictis jurib. Species autem hujus servitutis sunt tres, usufructus, usus, & habitatio. & secundum aliquos est etiam ministerium, sive opera servorum. De singulis modo dicamus.

De

## De servitute mixta, videlicet de servitute ususfr. Cap. IV.

- 1 *Ususfructus formalis, & causalis qui dicantur.*
- 2 *Ususfructus quid, & quoduplex sit.*
- 3 *Dominium quoduplex esse dicatur.*
- 4 *Fundus ad usumfructum, vel ad usufructuandum, si alicui relinquatur: an tunc ususfructus, vel proprietas relicta videatur.*
- 5 *Comus vel fundus in gaudium si alicui legatur, an ipsa proprietas relicta videatur.*
- 6 *Maritus si reliquerit uxorem dominam & usufructuariam sicut communiter fieri solet, an proprietas vel ususfructus, vel alimenta relicta videantur.*
- 7 *Legatum ususfructus à legato redditus nu. quid differat.*
- 8 *Legatum fructuum annuorum talis fundi, vel legatum fructuum ejusdem fundi, in quo differant.*
- 9 *Legato vel concessione ususfructus quid veniat.*
- 10 *Usufr. formalem alicujus fundi si quispiam emerit, & postea sterilitas contingat, an mercedis remissionem petere possit.*
- 11 *Ususfructus vel usus legatus quanto tempore duret.*

**C**irca quam in primis sciendum est, quod duplex est ususfructus, \* unus est causalis, alius formalis. Causalis dicitur, quia ex persona causatur, quando habet mixtam causam dominij, secundum Flor. *in rub. ff. de usufr.* Vel dic, quod causalis dicitur, quia est conjunctus cum sua causa, id est, proprietate, *ut l. si unus, §. antepen. ff. de pact. & l. recte dicimus. & ibi not. ff. de verb. sign.* & iste usufr. non est servitus, nec pro eo competit confessoria, sed negatoria: quia dominus negat alteri jus esse fruendi. & de isto hic non est tractandum: quia non est materia nostra. Alius est usufr. formalis, de quo loquuntur jura nostra de servitutibus, qui dicitur formalis: ideo quia habet distinctam formam à proprietate, *ut no. in d. l. recte dicimus, de verb. sig.* & ille usufr. appellatur servitus, quae ita diffinitur: \* Ususfruct. est jus utendi & fruendi, salva rerum substantia, & est jus corporale, quo sublato ipsum tolli necesse est, *ut tex. in. l. 1. & 2. ff. de usufr. & Inst. eo. in pr. & sic ut ibi.* & adde dum dicitur, ibi, & fruendi, etiam propria autoritate: quia fructuarius potest fructus capere propria autoritate. *l. fundi Aebutiani. 38. & ibi not. ff. de usufr. leg.* quod non est in emptore fructuum etiam pendentium. *l. qui pendentem vindemiam. 25. ff. de action. empt.* Et ratio est secundum Flor. *in d. l. in princ.* quia vendens fructus, videtur vendere corpora: qui autem vendit usumfructum, videtur jus vendere, *ut l. vacca, 43. ff. de evict.* censetur enim usufr. pars integralis rei, & pars dominij: *ut l. 4. ff. de usufr. & l. recte dicimus,*



dicimus, de verb. sign. & ideo sicut proprietatis dominium est, ita etiam est dominium ususfr. ut est gl. not. in l. proprietatis dominium. C. de prob. quæ semper allegatur, quod ususfruct. potest dici dominus respectu ususfructus, & sentit hoc gl. in rubr. de furt. dum dicit: sequitur de dominio incorporalium. & ibi hoc tenuit Guil. de Cun. & hic est text. in l. in venditione, in prin. ff. de bon. auto. jud. pos. Et propterea usufructuario datur realis actio, & confessoria, & negatoria, quæ domino dantur, ut l. uti frui, ff. si ususfr. pet. de quo vide plene per Bart. in l. qui ususfr. de verb. oblig. & ibi per Dd. Unde etiam dicit Bart. in d. l. proprietatis, \* quod dominium est multiplex. Primo quoddam directum est, istud appellatur etiam proprietas, ut ibi. Secundo est quoddam utile, & illud non dicitur proprietas, interdum est sub proprietate substantialiter, ut dominium emphyteutæ, & vasalli, ut l. 1. §. qui in perpetuum, ff. si ager vectig. vel emphyt. pet. etiam not. in l. si ut certo. §. si duobus vehiculum. ff. commod. & per gl. fin. in c. cum Bertold. de re jud. interdum utile dominium contrariatur directo, ut dominium præscribentis, ut habetur in authen. nisi tricennale. Codic. de bon. mater. & de alio multiplici dominio Bart. in l. curatoris, 17. Codic. de neg. gest. Tertio quoddam est dominium adhuc magis discessivum, ut dominium ususfructus, & usus, & dominium cujuslibet servitutis. Item habentes præminentiam in subditos, appellantur domini a, & hoc vocabulum in libello prolatum debet intelligi secundum qualitatem personæ, ut l. sed si possessori. 11. §. 1. de jurejur. secundum Bald. in d. l. proprietatis, in prin. Hinc est quod dicitur dominium utile, sed habet se ad directum ad instar cujusdam servitutis, quia per ipsam incommodatur proprietas, ut leg. si tibi homo. §. fin. & hoc ibi not. de lega. 1. & alibi etiã dicitur, quod dominium utile se habet ad similitudinem ususfructus, ut l. 1. §. quia autem 6. ff. de superficie. & l. 1. in prin. ibi, in quos jus fructusque transferretur, Digest. ad Treb. quia sicut usufructuarius totam commoditatem habet, ut no. Cyn. C. ususfr. in rubr. ita & habens utile dominium, & sicut extincto usufr. proprietas impinguatur, ita extincto utili dominio, etiam impinguatur, quoniam utilitas revertitur ad ipsum, & ex hoc sequitur unum notabile, quod statutum loquens de usufructuario, extenderetur ad habentem jura utilia, si materia, de qua loquitur, hoc pateretur, & si comprehenderet emphyteutas, & vasallos, & filios, secundum Paul. de Castr. in l. 1. in prin. ff. ad Trebel. quod not. Quandoque tamen sub nomine ususfr. continetur proprietas, ut l. 1. in fin. & ibi per gloss. & Dd. de ususfruct.



usufruct. ear. rerum quæ usu consum. & l. species auri. 15. de auro & argen. leg. & nota. in leg. Titia cum testamento, §. fin. ff. de leg. 2. Aliquando tamen minus valet proprietas, quam usufructus, & e contra, ut notat gloss. in l. omnium bonorum, de usufructu. Sed \* est dubium, quid si relinquatur alicui fundus ad usumfructum, vel ad usufructuandum, an tunc videatur relictus usufructus, vel proprietas? Dic proprietas, quia aliud est dicere, relinquo usumfructum, & dicere, relinquo ad usufructuandum, sicut aliud est dicere, relinquo alimenta ex prædijs, & dicere, relinquo prædia: ut l. libertis, in princip. & ibi per Bart. & alios. ff. de alm. & cib. leg. Sed nunquid transeat ad hæredes? dic plene ibi per Bart. & de ista quæstione vide in l. Titia cum testamento, §. Titia. de leg. 2. & per Dyn. Bart. & Dd. in l. donationes in concubinam. §. species. ff. de donat. & per gloss. & Dd. in l. cum is. §. cui. de transact. & per Flor. in l. Proculus. ff. de usufruct. & per Angel. in l. si quis ita legaverit. cod. tit. Quid autem, \* si legatur domus vel fundus in gaudium, an videatur esse relictæ proprietas, an vero usufructus tantum? Et multi consuluerunt, quod videatur esse relictæ proprietas, per d. l. Proculus. Sed dicit Flor. quod hoc videtur contra propriam naturam verborum: & propter id noluit se subscribere: sed dicebat attendendum esse, qui erant hæredes, ut si essent extranei, penitus hæc opinio, quod intelligatur relictæ proprietas, posset salvari, secus si filij essent instituti, & sic à patre prædilecti, quæ opinio æqua est. Et de ista quæstione vide per Dyn. in consi suo, quod incipit, quidam in testamento. ubi dicit, quod legatarius habet quasi usumfruct. & vide Bald. in l. si habitatio. de usu & habit. & in apostol. qui tenet tale relictum transferri ad hæredes legatarij, per not. in d. l. libertis. quia modus favore legatarij non restringit legatum. de quo etiam vide ff. de donat. l. donationes, §. species. \* Item quid si maritus relinquit uxorem dominam, & usufructuariam b, sicut communiter fieri solet: an videatur relictæ proprietas, vel usufruct. vel alimenta? Dic sola alimenta filijs institutis: secus si extranei, ut est glo. in authen. quod locum. C. si secundo nub. mul. ubi per omnes, & plene per Bart. l. Titia cum testamento, §. fin. de leg. 2. & Bald. in l. filia. C. de indict. vidui. quod intellige superstitibus filijs institutis: secus si filij moriantur viva matre, quia tunc efficeretur proprietaria, ut notat singulariter Bart. per illum text. in l. sicut in annos. quibus modis usufruct. amit. Nunquid \* autem differat legatum usufruct. à legato redditus, & in quolibet? Dic quod sic, ut est text. in l. fundi Abu-  
4  
5  
6  
b  
7

C

tiani,



- riani, & ibi not. de usufruct. leg. & habetur in l. si quis ita legaverit, ff. de usufr.* Differentia etiam est inter usufruct. & facultatem fructuum percipiendorum, quam vide per Old *in suo consi. 200.* Aliud est enim usufruct. qui est jus, ut dixi in ejus diffinitione, & aliud est perceptio fructuum, quæ est quid facti, non juris, & ideo usufr. non recte fructus appellatur, *ut not. Ang. in l. dominus. ff. de usufr.* Aliquando tamen capitur usufruct. pro facultate fructuum percipiendorum, *not. Ang. in l. Pomp. ff. quib. mod. usufr.* Sed an sit \* differentia, si quis legaverit fructus annuos talis fundi, vel usufr. ejusdem fundi, *vide tex. & ibi gl. ord. & Dd. in l. si quis ita legaverit. ff. de usufr.* \* Dubium esse potest, quid veniat in legato, vel concessione usufruct. Dic quod venit patientia promittentis, vel ejus hæredis, quia clare intelligitur quis usufructuarius, quando patitur quem uti frui, *l. 3. §. dare de usufr.* Item legato usufruct. veniunt boves aratorij, quos hæres non potest remove de fundo, ut probatur in *l. item si fundi. §. seminarij. 6. ff. de usufr.* & ibi hoc not. Ang. & Flo. Item legato usufr. fundi, videtur legatus usufruct. frumenti ad seminandum deputati: *ut est text. in d. §. seminarij. & ibi hoc etiam not. Angel.* Item usufructuarius debet habere omnes fructus, etiam si usufructus non durasset per unam diem: quod secus est in viro & uxore, *ut not. Bartol. in l. divorcio. ff. sol. matr. ad quod vide not. in l. defuncta. ff. de usufr.* Item usufructuarius potest facere pingere, vel sculpere arma sua, in quo habet usufr. *ut l. si cujus, alias l. acquisitum. 13. §. sed si adium 7. versi. sigilla. ff. de usufr.* & ibi hoc not. Ang. & Flo. Et est ratio, quia per hoc non efficeretur deterior conditio rei, nec mutatur ejus substantia: alias secus esset, *ut l. monumentorum. 6. C. de relig. & sumpt. & l. nequis vela regia. C. ut nem. privat. l. repeti. §. rei mutatione. ff. qui mo. usufruct. ami.* Item adde, quod vendita gabella fructuum, nō videtur venditus usufruct. hominum, qui nascentur, pro quibus aliquid solvitur, *ut l. verus est quæstio. 68. de usufr.* & ibi hoc tenet Ang. \* Et est quæstio pulchra, an ille qui emit usufructum formalem alicujus fundi, si postea contingat sterilitas, possit petere remissionem mercedis? Et videtur, quod sic: *per l. licet. C. locat. & c. propter sterilitatem, ext. de loc.* Et pro hoc, quia emptori fructuum futurorum fit talis remissio, *ut not. Bal. in d. l. licet. in §. q. dicas contrarium, scilicet, quod non debeat fieri remissio aliqua: quia jus utendi est pro concessione juris: non autem pro fruitione facti obligavit concedens usufr.* pro hoc *l. 3. §. dare. ff. de usufr.* Et ideo refert, utrum concernat

nat perceptionis effectum, & tunc fiat remissio : aut primum remissionis actum, & tunc non fiat remissio, quia non est impedimentum, secundum Bal. qui ita not. *in d. l. licet, in 5. q. in ver. sed quid de eo qui cmi. Cod. lo- ea.* Quanto autem \* tempore duret usufruct. vel usus legatus ? Respon- 11  
deo, dic, quod centum annos : quia ita est vita longævi hominis, ita di-  
cit gl. 16. q. 1. c. possessiones. & movetur per text. *in l. an usufruct. ff. de usufr. probatur in l. si usufr. municipibus. ff. de usufr. leg.* Idem dicas  
in legato usufr. relicto civitati vel castello, ut duret centum annos, ut est  
casus in dictis jurib. Ultimo adde, quod sicut usufr. constitutus finitur  
morte usufructuarij, ut §. finitur. *Inst. de usufr.* ita etiam finitur species u-  
susfr. constituendi, ut probatur l. Sempronius Attalus. *de usufr. leg. & l. qui usumfr. in verb. hoc ita se. ff. de usufr. quos text. allegat ad hoc jud. pro-  
notabil. in 462. singulari quod incipit, usufr. cons.* cætera circa istam ma-  
teriam vide per Azo. *in sum. C. de usufr. & in toto illo titul. ff. eod. & in c. fin. & ibi per glo. cano extr. de pigno.* quia non intendo ipsam hic latius de-  
clarare, &c. quia longissima est.

## A D D I T I O.

a Domini. Quomodo accipiat verbum dominus, vide Alex. *in 2. vol. in cons. 129. in ult. col. per totum. & in 4. vol. cons. 5. in 2. colum. & Cor-  
neum consil. 129. incip. visis, in 3. volum.*

b Usufruct. Adde Alex. *cons. 66. per totum in 3. volu.* & utrum, & quan-  
do si testator relinquens uxorem usufructuariam, instituit hæredem utilem  
post mortem uxoris, & unum alium in re certa, an valeat legatum usufr.  
vide *cons. 58. in 1. & 2. colum. in 5. vol.*

De secunda specie servitutis mixtæ, de servitute usus. Cap. V.

- 1 *Ufus diffinitio quænam proprie sit.*
- 2 *Ufus quotuplex existat.*
- 3 *Ufus quot modis capiatur.*
- 4 *Ufus in quantum servitus est quid in se contineat.*
- 5 *Ufus domus vel ædium in specie quid comprehendat.*
- 6 *Ufus ædium, habitationis, fundi, servitutis, pecoris, boum, armenti, & equi, quid  
sint remissive.*

**A**D secundam itaque servitutem mixtam, quæ est usus, accedamus : &  
ita diffinitur. \* Usus est jus alienis rebus utendi salva rerum substan-  
tia, ut probatur *in l. 1. cum gloss. in verb. utendi. ff. de usufruct.* nam non  
dixit fruendi, ad differentiam usufruct. & ibi not. Diffinit autem aliter  
C 2 usum



usum Arch. *in c. quamvis, de off. deleg. lib. 6.* ubi dicit secundum Augustinum, quod uti, est id quod in usum venerit, referre ad id quod fruendum est, secundum eum, uti, est quæ sunt ad finem ordinata in finem referre, & illicitus usus abusus vel abusus potius denominandus est. Ista definitio ponitur etiam *in lib. Sen. en. in princip. in 2. c.* sed non convenit proprie usui, qui servitus dicitur, ideo primam teneas, & eam declara, *ut per gl. & Dd. in l. 1. ff. de usufruct. & per Cyn. C. eod. in rub.* Et scias \* quod usus est duplex, sicut etiam est usus fructus, unus scilicet facti, & alius juris: *ut not. Bal. & Ang. in l. si unus ff. de cond. inst.* Ex quo ibi inferunt ad questionem ingredientis in monasterium, & reservantis sibi usumfr. videlicet, quod talis ingressus non utatur: quia cum ususfru. sit duplex, juris & facti, intelligitur ingrediens sensisse usumfr. facti, qui retinetur conniventibus oculis abbatis. *& allegavit extravagantem Io. 22. quæ incipit ad conditorem,* de qua questione *vide per gl. in l. per servum. ff. de usu & hab. & aurb. ingressi. C. de sacro. eccles.* Item scias, quod verbum uti, spectat ad usufructuarium, verbum frui, ad usufructuarium capiundo, frui, pro eo quod est juris: *ut est text. in l. 2. in princ. ff. de usu & hab.* non autem pro eo quod est perceptio fructuum, *ut dixi supra de usufr. differt à fructu, l. vacca. de evict.* sed jus fruendi utendi spectat ad usumfructum, *ut est text. in l. uti frui, in princip. ff. si usufruct. per.* patet ex diffinitione etiam ususfructus, quam supra retuli, quod fallit simpliciter, quando concederetur uni res pleno jure, cum clausula ad utendum & fruendum. Nam tunc clausula non continet concessionem: *ut l. donationes in concubinam. §. species. ff. de donat. nisi adjiciatur, ad utendum & retinendum in vita sua, ut l. cum hi. §. uni. de transact. ita not. Bald. in l. 1. in 2. col. vers. nota quod fructus. l. quando. C. de fruct. & lit. expens. quod not. bene.* Item adverte, quandoq; quis habet jus utendi fruendi: & alter habet facultatem percipiendorum fructuum, *leg. si usufruct. ff. de jure dot. & leg. si usufruct. ff. sol. matr. & not. Ioan. Andr. in addit. ad Spec. in rubr. de prob. ad fin.* Et adverte: quia principalis differentia inter usumfructum, & usum est, quod servitus ususfructus est plenissima. Nam ad usufructuarium omnes fructus pertinent: *ut l. usufr. legato. ff. de usufr.* Sed ad usufructuarium illi tantum pertinent regulariter, qui sunt necessarij, *ut Inst. de usu & hab. in princ. & l. plenum. §. 1. eo. tit. & c.* Ita tamen verba, uti frui, per se sumpta, vel simul, aliter capiuntur apud Theologos, *ut per Aug. lib. 1. de doctrina Christiana, & libr. 10. de Trinit. & habetur etiam libr. 1. sentent. c. 2. lib. 22. c. 1. de quo ut ibi.* Capitur



pitur \* autem usus multis modis. Primò pro iure servitutis, sicut dictum  
 est. & ita loquitur totus titulus ff. de usu & habit. & Instit. eodem cum simil.  
 Secundo capitur quandoq; pro usufructu, ut est text. cum gloss. in authen.  
 de hered. quæ ab in test. defer. §. si vero cum ascendentibus, & in authen. de  
 non elig. Secundo rub. §. 1. & §. prospeximus. Tertio capitur pro commo-  
 ditate utendi, cum tamen vere non sit usus: ut l. si is qui binas. 30. ff. de usu-  
 fructu, & l. si alij 42. ff. eod. titul. Quarto capitur pro eo quod quis pro  
 suo usu habet, vel sui usus causa paratum est. l. in lege censoria. 203. ff. de  
 verb. sign. & leg. cum in testamento de auro & argen. legato & per Ang. in  
 l. ex facto. la. 2 ff. de hered. instit. ubi dicit, ea quæ ad usum nostrum referi-  
 mus, semper intelliguntur esse illico ubi sumus, nisi aliter appareat, Allegat  
 no. in l. sed non inducta Codic. in quibus causis pign. taci. contra. Quinto &  
 ultimo capitur pro eo, quod dicitur usus communis, sicut est consuetudo,  
 ut l. 2. C. quæ sit longa consuetu. & in capit. 1. in titul. de feu. cogni. Et pro-  
 pterea dicitur communis usus loquendi & intelligendi, de quibus vide ple-  
 ne per Bart. in l. Labeo. ff. de supell. leg. & habetur in l. librorum. §. quod ta-  
 men Cassius. de legat. 3. \* sed sciendum est, quid contineat in se usus in quā-  
 rum est servitus. Dic in genere, ut colligitur de diffinitione, quam supra  
 tradidi. & habetur Instit. de usu & habit. per totum. & ff. eo per totum. & d. l.  
 plenum. §. 1. & l. per servum. §. 1. usque ad finem. l. divus. §. 1. eod. tit. \* Sed in  
 specie, quid contineat in se usus domus vel ædium? Dic ut l. 1. & 2. ff. de u-  
 su & habit. & Instit. eo. titul. §. item is qui ædium. & in l. divus. §. 1. ubi est ca-  
 sus nota. in l. si domus & in l. si filius fa. eo. titul. & in d. l. 2. est gloss. no. quod  
 not. quod non potest inducere ganeas seu meretrices usufructuarius, vel u-  
 suarius, nec etiam scholasticus socius in domo conductæ: sicut nec vicinus po-  
 test invita vicinia meretricem in domo, ut notat Guil. de Cun. & Dd. in l.  
 2. de summa Trinit. Item nec socius potest tenere concubinam, ut not. Bal.  
 in l. si convenerit. pro socio. nec inimicum socij, arg. l. si pendentes. §. 1. ibi, vel  
 contumeliose, de usufruct. nec aliquam personam, per quam possit inferri  
 contumelia socio vel domino proprietatis, per illum text. quem bene no-  
 tat. \* Quid autem contineat usus ædium seu domus, vide in l. arboribus.  
 alias l. æquissimum. §. sed si ædium, cum sequent. usque ad finem. de usufruct.  
 Item quid contineat usus habitationis vel habitatio, a vide l. cum antiqui-  
 tas & l. habitatio. C. de usufruct. & institu. de usu & habit. §. sed si cui ha-  
 bitatio. & l. si habitatio. ff. eo. tit. de quo dic, ut plenius dicam in sequenti ser-  
 vitutis specie mixtæ. Item quid de usu fundi, vide in d. l. si habitatio. §. si  
 usus.



us. & l. fundi. ff. de usu & habit. & Instit. eo. in princ. Item quid de usu servi vide Inst. eod. §. item is ad quem, in l. per servum. in prin. & l. servus. & l. si ita legatus. 16. §. servo. 3 ff. de usu & habit. Item quid de usu pecoris, vide in l. plenum. §. sed si pecoris. ff. de usu & habit. Item quid de usu bœum & armenti & equi, vide in d. l. plenum. §. sed si boum & §. equitij. Item quid de usu aquæ vide in l. divus Adria. eod. Item quid de minuterij usu & operarum servi, vide in d. l. plenum. §. si usus. & §. operas cum l. seq. ff. eo. De istis duobus dicitur in sequentibus. Hæc de servitute usus, quæ est secunda species servitutis mixtæ, dixisse sufficiant.

## ADDITIO.

a *Habitatio.* Adde Alex. in 1. vol. conf. 1. in 1. col. & in 2. volum. conf. 20. per totum. Et Corn. conf. 154. in 4. volum.

De tertia specie servitutis mixtæ, videlicet de servitute habitationis. Cap. VI.

- 1 *Habitatio ab usu in quo differat.*
- 2 *Si legaverit & promiserit quispiam alicui habitationem, an proprietatem relinquere videatur*
- 3 *Domus ad habitandum, vel pro sola habitatione si alicui legetur, vel etiam alimentaria, quid juris.*
- 4 *Domus commoditas multis modis legari, vel concedi potest.*
- 5 *Testator si uxori domus habitationem reliquerit, de qua non liquet, cum plures domos habeat, de qua sensisse videatur.*
- 6 *Testator si domus sue habitationem vel usumfructum uxori reliquerit, deinde eodem testamento eandem domum alteri legaverit, an ex hoc legato ususfructus vel habitatio eidem uxori adempta videatur.*
- 7 *Testator si dixerit, relinquo uxori meæ habitationem in domo cum filiis suis, numquid talis ex tacita defuncti voluntate etiam alimenta habere debeat.*

**D**icemus nunc de alia specie servitutis mixtæ, quæ est species tertia, & vocatur habitatio. Ita habitatio est jus proprium & speciale, diversum ab usufructu, & usu, ut est text. in l. cum antiquitas. C. de usufruct. & Inst. de usu & habita. §. sed si cum habitatio & est servitus usufructus & usus, ut probatur Inst. de usu & habita in rub. & in §. pen. & ibi, hæc de servitutibus, & in rubr. C. de usufr. Nec dicitur servitus personalis, secundum Azo. in summa C. de usufruct. vers. nunc de habitatione videndum est, secundum Cyn. in rubr. C. eo. tit. probatur in l. 1. ff. de servi & not. glo. in l. si is qui binas. 30. ff. de usufr. Sed proprie dicitur mixta, ut dixi, quæ debetur à re personæ,

ut not.

ut not. gla. in rubr. ff. de servit. & sentit. gloss. 2. Inst. eod. & constituitur hac habitatio, ut usus, & usufructus in domo, secundum Azo. in *summa. Cod. de usufruct.* non tamen est usufructus nec usus, sed est quoddam jus proprium & speciale, & diversam habens naturam, ut dicit text. in d. l. cum antiquitas, licet in quibusdam conveniant. Nam \* differt habitatio ab usufructu in hoc, quia usufructus capitis diminutione perit, & non utendo, ut l. corruptionem Cod. de usufruct. Inst. eo. §. fin. Habitatio autem nunquam nisi per solam mortem, ut l. si habitatio. in princ. Digest. de usu & habitatio. & l. habitatio. C. de usufruct. Et est ratio: quod habitatio non perditur capitis diminutione: quia est species alimentorum: & in alimentis potius attenditur factum quam personæ conditio, ut l. legatum. Dig. capi. dimi. Item quia non perit non utendo. Dic, ratio est propter favorem alimentorum, ex quo pars alimenti, ut dixi. Item est alia ratio, quia usufructus recipit denominationem ab actu & ab usu: & ideo per non usum tollitur: sed habitatio prout est jus, est servitus, & non recipit denominationem ab actu: sed ab habitu & potentia habitandi. Item habitatio recipit magis denominationem à persona, secundum Guil. de Cun. & Bal. in d. l. cum antiquitas. sed in hoc concordat usufructus, & habitatio: quia sicut usufructuarius potest alteri locare usufructum, Inst. de usu & habitatio. in §. princ. ita & qui habet habitationem, ut est text. in d. l. cum antiquitas. Inst. de usu & habitatio §. sed si cui habitatio Item servitus habitationis differt ab usu, seu servitute usus, quia usufructuarius locare non potest ut Inst. de usu & habitatio. in fine princ. sed ille qui habet habitationem, sic, ut dicit l. cum antiquitas. & Inst. eo. §. sed si cui & etiam commodare potest. text. est in l. 1. §. inter commodatum, & ibi Dd. ff. commodat. Usufructus, autem habitationis significat idem quod habitatio. & idem importat unum, sicut aliud, ut est casus in d. l. cum antiquitas. & ideo quod de uno dicitur, de alio dictum esse intelligatur. \* Sed nunquid legando vel promittendo quis habitationem, videatur relinquere proprietatem? Dic secundum gloss. in d. l. cum antiquitas, quod si legans vel promittens erat solitus domum suam vocare habitationem, sicut sunt quidam qui fundum appellant possessionem, respiciendo potius ad proprietatem, quam ad nudam possessionem, ut l. interdum. 78. de verb. sign. nam tunc proprietatem videtur legasse vel promisisse, alias non, prout ibi dicit Bart. esse menti tenendum. Vel dic secundum Bald. & Dd. ibi. Aut vocabulum attribuitur toti rei, verbi gratia, testator dicit, lego habitationem meam, & consignat domum, & tunc videtur



videtur legata proprietas. Aut non attribuitur hoc vocabulum toti rei, sed  
 cuidam juri in re : ut quia dixit, habitationem talis domus, tunc non vide-  
 tur legata proprietas, *allegat l. Seia. §. Gaio Seio. 2. de fun. instr. & l. con-*  
*cubinam. §. qui quatuor. de leg. 3. & idem habetur per glo Bart. & Dd. in*  
 3 *l. 1. ff. commodat.* Quid \* aut si legetur domus ad habitandum, vel pro sua  
 a habitatione, vel alimenta ? *a vide plene per Bar. in l. donationes in concubi-*  
*nam. §. species. de donatio & per glo. Bart. & Dd. in l. cum hi. §. si. de trans-*  
*actio. & in l. si mulier. C. de jur. dot. & per Flor. in l. Proculus. & in l. si quis*  
 4 *ita legaverit. de usufruct.* Ex \* prædictis omnibus collige, quod commo-  
 dititas potest multis modis legari vel concedi. Primò quando relinquitur  
 usufructus domus, & tunc idem quod in alijs rebus, in quibus relinquitur u-  
 5 susefructus. Secundo relinquitur aliquando usus domus. Et quid in hoc  
 contineatur. *dixi supra in materia servitutis usus, in fine.* Et \* adde, quod  
 si testator relinquit uxori habitationem domus, de qua non apparet. Dic  
 quod si habet unam in domicilio, aliam extra, in dubio videtur sensisse de  
 illa, quæ est in domicilio, *ut probatur in l. quæ condicio. 39. §. 1. ff. de condit.*  
*& demonst.* & ita tenet Bald. & Imol. *in l. si domus. de legat. 1. in princ.* Et  
 si plures essent in domicilio, electio esset hæredis, *ut d. l. si domus. in princ.*  
 Tertio solet relinqui habitatio talis domus, quam habeo in tali loco : &  
 tunc non venit dominium, sed commoditas, quæ est jus separatum ab usu,  
 & ab usufructu, *l. cum antiquitas. C. de usufruct.* nisi ex communi usu lo-  
 quendi legantis aliud appateret, *ut supra dixi.* Item in tali legato habita-  
 tionis non veniret hortus, licet aditum ad illum haberet per illam domum,  
*ut est text. in l. Olympico. ff. de serv. urban præd.* Et ibi hoc notant Dd.  
 quod intelligit ibi Floria, nisi judicaretur domum accedere, *ut l. prædijs. de*  
*lega. 3. §. penul.* Et adde quod dicam in versic. dubitari potest. Quarto  
 nonnunquam relinquitur habitatio, quam quis habet in tali loco, vel dici-  
 tur, relinquo habitationem meam : & tunc venit proprietas. *secundum Gu-*  
*liel. Bal. & Dd. in d. l. cum antiquitas.* Et propterea sit cautus testator vel  
 notarius, quomodo loquatur. Quinto quandoque relinquitur usufructus  
 habitationis, & tunc idem est, ac si relinqueretur habitatio talis domus, &  
 tunc non est proprie usufructus. *casus est in d. l. cum antiquitas, &c.* Sexto  
 sæpe relinquitur domus ad habitandum, vel pro sua habitatione, & tunc  
 dic per Bart. *in l. libertis. de alimen. & cibis. legat. & in alijs locis, de qui-*  
 b *bus supra.* Septimo & ultimo relinquitur aliquando domus *b* in gaudi-  
 6 mentum. & de hoc dic ut dixi in materia usufructus, \* Sed contra præ-  
 dicta

dicta dubitari potest. Quidam reliquit uxori habitationem vel usumfructum domus suæ : deinde legavit in eodem testamento eandem domum alteri, an per istud legatum videatur ademptus ususfructus uxori vel habitatio? Dicas quod non, casus est no. in l. Sempronio. in princ. de usufruct. lega. & ibi probatur, quod legato generali ususfruct. vel habitationis non derogatur per legatum speciale ipsius rei, & dicit ibi Bar. quod iudicio suo ille tex. non est alibi. Idem tenet Ludov. Ponta. in suo singulari. 461. quod incipit, an legato generali, qui allegat etiam ad hoc legem, si alij in princ. eo. tit. quod not. Item \* dubitari potest, quid si testator ita dixit, Relinquo uxori meæ habitationem in domo cum filiis suis, juxta l. si mulieri cum liberis. de usufruct. accres. an ista debeat habere alimenta ex tacita voluntate defuncti, quæ in obsequio filiorum esse debet? ut l. sed si hoc. 62. §. si de cond. & demonst. ergo debet ab eis ali: etiam proposito, quod esset alia: quam mater: puta amita, quia hoc est in recompensatione laboris, ut l. Sejo. de an. leg. l. in rebus. §. antepen. ff. commod. & l. idemque. §. Labeo. ff. manda. & l. quoniam liberi. C. de testi. secundum Bal. qui ita no. in l. si. in 2. colum. in princ. de indi. viduitate. Postremo scias, quod ille qui habet habitationem, dicitur possidere, etiam si non habeat aditum ex publico, l. si duo. §. ceterum. ff. uti poss. Et ita hoc not. Bart. per illum text. qui dicit, quod sæpe contingit, quod testator relinquit uxori habitationem certæ partis domus, etiam dicit, quod illam partem possideat, etiam si non habeat aditum ex publico, quod est notabile.

## ADDITIO.

a *Alimenta.* Utrum alimenta debeant præstari de fructibus, an vero de proprietate, vide Alex. cons. 100. in ult. col. in 1. vol. Et utrum ille, cui debent præstari alimenta, in domo hæredum debeat operari ad commodum hæredum, & quomodo intelligatur talis dispositio. Alex. in cons. 2. in 1. col. in 4. vol. & in 1. vol. consil. 100. in 1. col. per totum. ubi concludit, quod debet præstare servitia in domo, secundum qualitatem suæ personæ.

b *Domus.* Adde Corneum in 2. volu. consil. 244. incip. videtur prima. Et domus sumitur in jure varijs modis in consil. 55. in 1. volu. Et Alexan. in consil. 48. in ult. col. in fin.

De servitute ministerij seu operarum, an sit realis vel personalis.

## CAP. VII.

1 Quoddam quid est, quod in facto consistit.

D

a Opera



2 Opera seu ministerium servorum qualiter, & in quibus constituitur : & qualiter restituitur, & amittatur, remissive.

**T**RIA servitutum genera esse diximus, de quibus hactenus tractatum est. Quidam tamen dixerunt aliud genus servitutum reperiri, scilicet ministerium siue operam servorum, de qua dubitatur utrum sit realis, vel personalis, & dicit Cyn. in rubr. de usufr. quosdam tenere, quod sit realis : quia personalis servitus non transmittitur ad alium, ut ff. de usufruct. legato. l. 2. ergo. &c. Alij dicunt, quod est personalis : nam servitutes reales sunt perpetuæ, ut ff. de censibus. l. forma. sed servitus illa non est perpetua, sed mortuo servo extinguitur : ergo, &c. Dicit Petr. de Bellaper-tica in d. rubr. de usufruct. ut ibi refert Cyn. si volumus tenere, quod sit servitus, tutius est tenere quod sit realis, sed tamen ipse credit, quod non sit servitus : sed est potius quædam modificatio, quam dominus compellitur pati, ut servitute in servo, tamen non est servitus. & hoc dixit lex. nam in libero homine nulla servitus cadit. de cond. & demonst. l. Titio 71. §. Titio centum 2. & tamen ministerium liberi hominis potest legari, ut l. 3. de usufr. legato. & videtur innui de operis servorum, l. 1. ubi dicitur, \* quod est quoddam quid, quod in facto consistit, unde non est proprie servitus secundum eum. & ita voluit in effectu glo. in l. si is qui binas. 30. de usu. & ita tenet Cyn. & Bald. communiter Dd. in d. rubr. C. de usufr. qui dicunt, quod est potius quædam obligatio personalis seu jus personale : & ideo contra impediendum non datur actio confessoria, sed actio personalis

1 & injuriarum, argumen. l. qui pendentem. de actio empt. \* Et de hac materia, scilicet qualiter ministerium siue opera servorum constituantur, & in quibus, & qualiter restituantur & amittantur, vide plene per Azo. C. de usufr. in summ. in ult. col. vers. sequitur videre de ministerio. usque ad finem. ubi vide. qui clare loquitur. Dicitur etiam quod aliud genus servitutis reperitur, quæ debetur à persona rei : ut puta, Relinquo Titio centum, ut à monumento meo non recedat l. Titio 71. §. Titio. centum. ff. de condit. & demonstra. & not. glo. in rubr. de servit. & glo. 2. Inst. de serv. in princ. sed illa non est proprie servitus, prout capitur in materia nostra : & ideo istam & præcedentem non connumerari inter genera servitutum &c.

De quibusdam obligationibus, an illæ dicantur servitutes.

#### CAP. VIII.

1 Si constituat quispiam mihi, quod in fundo suo omni anno unum frumenti starium recipiam, vel unum pomum in viridario, an hujusmodi servitutes dicantur.

2 Si pro ..



- 2 Si promiserit quispiam mihi servitutem pecoris appellendi ad fontes, causa agri mei stercorandi, an hoc servitus esse dicatur.
- 3 Si promiserit quispiam alicui servitutem de coquendo panem in furno suo pro tota eius familia, an hoc etiam servitus dicatur.
- 4 Si promiserit aliquis alicui, quod per pontem suum sine gabella transire posset, sicuti promiserunt Veneti Placentinis, an hoc servitus dicatur.
- 5 Pedagogium colligere, an servitus debita colligenti existat.

**H**ic videndum est de quibusdam, ut promisimus, obligationibus, an sint servitutes. \* Et primo, si aliquis constituat mihi, quod in fundo suo recipiam omni anno unum starium frumenti: vel quod pomum percipiam in viridario suo. Et Petr. de Bella per. rub. C. de usufr. dicit, quod est servitus innominata, ex qua oritur contra tertium impredientem actio confessoria, ut l. Mela. §. si. de alimen. & ciba. lega. & idem tenet Bald. in l. si plures. in 4. col. C. de condi. inser. Sed idem Bar. in d. rub. tenet, quod non sit servitus, sed obligatio personalis: & melius, de quo dic, ut ibi plene, & per Cyn. & conclude, ut dixi supra in illa quaest. quomodo cognoscatur, an servitutes sint reales & prædiales, in tertio casu principali, ubi plenius hoc declaravi. \* Secundo, quid si promisi mihi servitutem pecoris appellendi ad fontes causa agri mei stercorandi, an sit servitus? Glo. dicit quod non. l. pecoris. ff. de servit. præd. rust. Bald. contra in d. l. si plures. in 3. col. de hoc dic, ut per Dd. in d. l. pecoris. & in l. ut pomum de servit. & in l. Mela. §. si. de alimen. & ciba. & dixi in d. 3. casu principali. \* Tertio, quid si aliquis promittit servitutem de coquendo panem in furno pro tota familia? Et Cyn. tenet, quod non sit servitus: quia non concernit res necessarias: & ideo vendito per ipsum furno, emptor non tenebitur me pati, quia servitutes sunt inductæ propter necessitatem rerum: sed furnus non indiget pane, ut ibi decoquatur, & male dicit secundum Bal. in d. l. si plures. in 4. col. de condit. inser. quia secundum eum est servitus, quæ debetur à re personæ: sicut est illa, quod possim de agro tuo recipere millissimam fructuum, vel unum corbem, & dic secundum Pet. quod erit servitus innominata, quia genera servitutum multo plura sunt, quam quæ specialiter enumerata sunt, & nominata, l. 3. §. genera. de acquiren. possess. Ego credo, quod possit dici servitus usus, ex quo est ad necessitatem familiæ introducta: per ea quæ dixi in quaestio. quomodo cognoscatur servitus realis. & adde quod statim dicam in sequenti divisione servitutum. \* Quarto, quid si promisi, quod per pontem tuum possim transire sine gabella? sicut dicitur quod Veneti concesserunt Placentinis transitum per quen-



dam pontem, qui tunc possidebatur per Venetos, absque solutione alicujus vectigalis, de hac quaestione vide per Baldum *in d. l. si plures. C. de conditio. inser. in 4 col. versic. item servitus est, si per pontem tuum, dic ut ibi.* \*

5 Quinto, utrum colligere pedagium, sit servitus debita colligenti? Dic quod non: quia servitutis nostrae est pati, non exigere, *ut l. quotiens. 15. §. 1. ff. de servit.* Sed est quaedam jurisdictio ordinaria conscripto loco: & ideo ponte destructo sine spe restituitur, non possent exigi vectigalia à transeuntibus, nisi locus ubi erat pons, de novo sit reffectus: quia locus, in quo erat jurisdictio limitata, id est pons, in rerum natura definit esse & omnia loca naturalia sunt libera transeuntibus. *ff. quemad. ser. amitt. l. si locus, §. fin.* Si autem in loco veteri reficiatur pons tunc vectigal ipso jure revocatur, sive restituitur in integrum, *ut d. l. si locus. ut no. Bal. singulariter in d. l. si plures. in 3. col. versic. vidi dubitari. C. de conditio. inser. quod est no.* Explicata est prima generalis divisio servitutum, cum his quæ ad eam pertinere visa sunt: nunc de reliquis dicemus.

De servitutibus nominatis & innominatis.

CAP. IX.

- 1 Servitutes urbanae & rusticae quæ dicuntur.
- 2 Servitutes innominate quanam sint.
- 3 Servitutes nominate quæ appellantur.

Secunda divisio servitutum est? Nam quaedam servitutes sunt nominatae: quaedam innominate, *ut notat gloss. in l. penul. §. praedium. de servit. rust. praedio. & ibi per Dd. & per Cyn. & Bal. & Dd. in rubr. C. de usufruct. & per Bald. in d. l. si plures in 3. colum.* \* Et dic, quod servitutes urbanae nominatae sunt illae quæ ponuntur in *l. 1. in principio. de servitu. urbano. praedio.* innominate vero sunt illae rusticae, quæ ponuntur in *l. 1. §. in praedijs. 1. ff. de servit. praed. rust.* Et nominatae dicuntur secundum Paul. de Castr. *in l. 1. proxime allegata*, quia sunt nomina juris, ut iter, actus, via, aquae ductus, & similia, sed innominate ideo dicuntur, quia illa sunt nomina actus, non nomina proprie, sicut sunt aquae haustus, pecoris ad aquam compulsus, jus pascendi, calcem coquendi, & arenam fodiendi: de quibus fit mentio *in d. §. in praedijs.* Denominantur ergo istae servitutes ab ipso actu utendi: sicut videmus, quod quaedam sunt maleficia nominata, ut furtum, falsum, & similia, quæ sunt nomina juris. \* Quedam innominate, quæ non nominantur: quia denominantur ab ipso actu, ut percutere, vulnerare: qui actus possunt fieri cum dolo & sine dolo. Primo casu

fung

sunt maleficia, secundo non: sed prima non possunt fieri sine dolo, *ut not. Bart. in l. 1. §. 1. ff. si quis testat. liber esse iuss. sue. & l. 1. in pr. ver. venio ad tertiam pariem. ad Turpil.* ubi hæc etiam infert ad quædam alia. Sed licet illa sint in se vera, tamen videtur, quod illæ servitutes, *de quibus in d. §. in prædijs*, possunt dici nominatæ, tum quia habent nomen proprium, & elegans, sicut aliæ nominatæ, *juxta no. in l. jurisgen. in princ. ff. de pact.* tum quia videntur esse nomina juris, & nominari à jure, non ab actu, sicut est aquæ ductus, quæ videntur esse ita nominata, sicut aquæ ductus. Item jus pascendi, calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ: nam illa nomina referuntur ad jus, non ad factum. Tamen denique dicit Iurisconsultus *in d. l. 1. §. in prædijs. de servit. rustic. prædior.* quod in servitutibus rusticæ prædio. sunt computanda aquæ haustus, &c. quasi dicat, istæ sunt servitutes, quæ ita nuncupantur, sicut & aliæ. idem probatur Instit. *de servit. §. inter rusticorum.* Et ideo posset forte dici, quod illæ, *de quibus in d. §. in prædijs.* possent dici nominatæ: sed illæ quæ non reperiuntur habere nomen proprium, sicut est, quando constituitur aliquid quod possit fieri in prædio, quod de jure non possis facere fenestram in muro communii, vel cum non possis id, quod de jure posses: ut puta promittis non facere fenestram in fundo tuo proprio, *juxta l. quotiens is. in princ. ff. de servit.* & similes sunt innominatæ. illæ vero, quæ reperiuntur habere \* nomen proprium, à jure inventum, *sicut est in l. 1. & 2. de servit. rustico. prædio.* dicuntur esse nominatæ, per notata *in l. jurisgen. in princ. ff. de pact.* dicit etiam Petr. & Cyn. *in rubr. C. de usufruct.* quod nominatæ servitutes non sunt plures, sed bene plures sunt innominatæ. Quod si aliquis concedat mihi, ut in fundo suo recipiam omni anno unum starium frumenti, vel unum modium bladi, vel quod pomum ex viridario tuo percipiam: istæ tamen servitutes similes constitui possunt, *ut l. ut pomum. 8. ff. de ser. l. pecoris. & l. ergo. de serv. rusticor. prædiorum.* Et dici possunt servitutes personales innominatæ. Sed in hoc ego aliter dixi supra *in versicu. hic. videndum est. juxta versic. quid si aliquis promisit servitutem ei supra in materia servitutis realis.* Et ideo teneas id quod ibi conclusum est.

De servitutibus dividuis & individuis.

CAP. X.

- 1 Servitus ususfructus dividua est, cæteræ autem individua.
- 2 Ea quæ a facti sunt, divisionem non recipiunt.

D 3

Tertia



- T**ertia divisio servitutum hæc est. Nam quædam sunt dividuæ, quædam individuæ : \* nam servitus ususfructus est dividua : & cæteræ servitutes sunt individuæ, *ut est text. in l. 1. §. si ususfructus. 9. ff. ad leg. Falcidiam. & in l. stipulationes non dividuntur, in princ. ff. de verb. oblig.* Et quæ sit ratio differentia, dic quod est ista secundum Doctores, in dictis juribus : quia tantam utilitatem affert ususfructus respectu partis, quantum totum respectu totius : quod non est in alijs servitutibus. Nam ususfructus consistit in commodo fructuum, qui percipiuntur, ut si percipiuntur decem corbes frumenti, vel fœni, tantam utilitatem habeo de uno corbe respectu unius, quantum de decem respectu decem. Sed aliæ servitutes tam reales quam personales consistunt in commodo necessitatis : nam prædiales debentur juxta necessitatem, *ut l. pecoris. cum l. sequen. de serv. rustic. prædio. & personalis, cum usus debetur secundum necessitatem personæ, ut l. plenum. ff. de usu & habitatione.* Necessitas autem est indivisibilis. Nam si ad sustentationem unius necessarij sunt omni die duo panes, non habendo nisi unum continuo : non haberet tantam utilitatem ex illo respectu duorum : quoniam ex duobus sustentaretur, & viveret in solidum : sed ex illo non sustentaretur, quia non potest pro parte vivere, pro parte mori. & hæc est ratio *l. usus pars. ff. de usu & habita.* Alia ratio assignata per Alber. de Ros. *in d. l. 1. §. si ususfr. ad legem Falcid. inter usumfr. & usum, quia ususfruct. ab initio. ff. de ususfruct.* Unde sicut dominium potest dividi, & ita ususfructus, sed usus plus habet facti quam juris : & ideo pars in eo venire non potest, *d. l. usus pars. \** Ea enim quæ sunt facti, non recipiunt divisionem, *ut l. si is, qui quadraginta. 80. §. quædam. 1. ad leg. Falcid.*

De servitutibus urbanis & rusticis, & quæ dicantur etiam servitutes urbanæ. CAP. XI.

- 1 Servitutes urbanæ, & rusticæ quare dicantur.
- 2 Prædia urbana vel rustica quæ nominentur.
- 3 Stabulum an prædium urbanum discatur.
- 4 Hortus an prædium urbanum vel rusticum appelletur.
- 5 Horreum an prædium urbanum denominetur.
- 6 Campanea an prædium urbanum vocetur.
- 7 Navis an prædium urbanum existat.
- 8 Motendinum an prædium urbanum sit.
- 9 Area an prædium urbanum dici possit.

10 Servi



10 *Servitus urbana qualis sit, & quomodo noscatur.*

11 *Si habeam ius eundi per fundum tuum ad domum meam, an hoc servitus esse dicatur.*

**Q**uarta divisio principalis servitutum est. Quædam \* enim sunt servitutes urbanæ: quædam rusticæ, *ut probatur in titul. de servi rust. prædio. & communia prædio. tam rust. & Inst. de serv. in princ. & §. urbanorum. cum simil. & dicuntur urbanæ, & rusticæ, quia non possunt esse sine prædio urbano vel rustico, text. est in l. 1. communia præd. & Inst. de servi. §. inter rusticorum. versic. ideo autem quod intellige. ut not. per glo. & Dd. in d. l. 1. \** Quæ autem dicuntur urbana prædia vel rustica? Dic, urbana dicuntur omnia ædificia habitandi causa facta, ubicunque sint, sive in civitate, sive in villa: quia urbanum prædium locus non facit, sed materia, *text. est in l. urbana prædia. de ver. sig. & not. glo. in l. eo jure. §. stabula. in quibus caus. pign. vel hypoth. tacit. contrah.* Rustica autem prædia sunt, quæ fructuum percipiendorum causa fiunt, *ut probatur in d. §. stabula. ita notat Azo in summa Cod. de servi. §. 1. \** Sed quid de stabulo? Si est junctum domui, & sic gratia habitandi est prædium urbanum, *ut d. l. urbana. alias diceretur rusticum, text. est cum gl. in d. l. stabula. \** Quid de horto? Dic, si plurimum in redditu est, puta, quia in eo sunt vites, oliveta, vel in eo seminatur frumentum, vel nascuntur fructus venales.: & tunc dicitur rusticum prædium, etiamsi sit in civitate, secus, si esset sicut est viridarium, & fructus non vendantur, *ut probatur in d. l. urbana prædia. de verbo. sign. \** Quid de horreo? Dic esse præd. urba. *ut l. si horreum. cum seq. in quibus caus. pign. vel hypoth. tac. contrah. \** Quid de campanea? Dic quod si est destinata ad usum hominis esse prædium urbanum, ut in ea quis non posset capi pro debito civili. sicut in domo non posset, *l. plerique. de in jus vocan. quia tunc venit appellatione domus. Si autem est destinata ad alium usum, puta boum vel pecorum, tunc est rusticum prædium, & tunc posset in ea capi. ut probatur c. 2. si duo fratres. in titul. de duob. fratribus. de novo ben. investi. & notat Ludo. Roma. in l. 1. §. domini. ad Syl. quod ego intelligo, nisi esset juncta domui, vel esset campanea, in qua ab una parte esset domus, ab alia stabulum, per text. cum gloss. in d. l. eo jure. §. stabula. in qui. ca. pig. tac. contrah. \** Quid de navi? Videtur quod magis urbano quam rustico prædio comparetur. *argum. l. 1. §. si quis de navi. de vi & vi armis. secundum Baldum in l. certi juris. in 3. colum. C. loca. & hoc videtur probari in l. pen. §. finis. de his qui de sece. vel effud. licet non sit proprie domus quæ*



- quæ consistit ex solo tecto & parietate, ut *l. cum qui ades. de usucap.* de quo vide per Ludo. Pontanum in *d. §. domini*. Quid de molendino *a*? Dic potius, quod est prædium rusticum, quam urbanum. \* Idem in fundo rurali, secundum Bal. in *d. l. certi juris. in 3. col.* quod intellige, nisi conjunctum domui, per *no. in d. §. stabula*. vel nisi in molendino habitaretur, sicut multi faciunt. Quid de \* area? Dic, si est causa fructuum comparatum, in quo frumentum excutitur: tunc rusticum prædium reputatur, *l. ult. §. ult. C. de serv.* sed si esset area, quæ proprie curtis seu curia appellatur, quæ sit in domo vel domui conjuncta, credo, quod urbanum prædium dici posset, ex qua pars domus reputatur urbana, pro quo facit quod not. Azo in *summa. C. de serv. §. 1.* \* Sed quomodo cognoscetur quæ sit servitus urbana? Dic ex qualitate prædij cui servitus debetur, non ex qualitate ejus quod servitutem debet. Nam talis est servitus, quale est prædium cui debetur: quoniam servitus denominatur à prædio dominante, cui debetur à digniori, ut probatur in *l. 1. §. area. Et ibi hoc not. gloss. Dyn. Et Ange. Et Dd. de servi. rust. præd. Et Alberic. de Ros. in l. de pupillo. §. Et belle. de no. ope. nun. l. qui viam. co. tit. 1.* & Paul. de Castr. in *l. 1. communia præd.* & habetur per Dd. in *§. æque. Instit. de act.* Sed urbanæ servitutes sunt, quæ prædijs debentur urbanis: rusticæ, quæ debentur prædijs rusticis. Nam ad hoc, ut sit servitus urbana, necessarium est, quod sit prædium urbanum, cui debetur servitus, & quod ei debetur ut urbano. Si enim iter, vel via, quæ rusticæ servitutes sunt, ut *l. 1. de ser. rustic. præd.* debentur domui: tamen quia deberi possunt, non intuitu ædificij, sed soli, nihilominus rusticæ servitutes dicerentur, *arg. de ser. ru. præ. l. certo generi*. similiter dicendum est in rustica serviture. Nam & illa ideo tantum dicitur rustica, quia debetur rustico prædio: non intuitu ædificij alicujus, ut probatur in *l. 1. de ser. urba. præd.* ubi dicitur, quod stillicidium avertendi in tectum vel in aream vicini, servitus urbana est: & quandoq; potest esse, quod area sit prædium rusticum in villa vel in urbe, ut dixi in versic. quid de area. Sed tamen quia urbanum prædium, cui servitur, dicitur urbana servitus. Exemplum, est ædificium gratia fructuum percipiendorum, & ei urbana servitus debetur, vel ut ipsum liceat altius tollere, vel obicere parieti vicini, vel ut cloaca habeatur per vicini domum, ad quam aquæ fundi mei rustici accedant, dicitur servitus rustica. *de ser. rust. præ. l. 2. Et not. Azo. in summa. C. de ser. §. 1.* Sed \* quid si habeo jus eundi per fundum tuum ad domum meam, an tunc dicetur servitus urbana *b*? Et videtur, quod sic, per prædicta.

Nico.



*Nico. de Ma. in §. æque. Inst. de act.* tenuit contrarium, scilicet, quod sit rustica servitus, quia debetur à solo tuo meo: secus dicit ipse, si debeat super-  
 ficiei domus meæ, & sic ædificio: quia tunc bene diceretur urbana, *allegat l. ergo. cum seq. de ser. rust. præd. l. servitus in solo. quæ est l. 2. de ser. titul. generali.* Ego autem in hoc sic puto esse dicendum: Aut habeo jus eundi per fundum tuum in domum meam, quantum ad superficiem, aut quantum ad solum seu aream, aut simpliciter ad domum meam. Primo casu non habet dubium, quod est dicenda servitus urbana. Secundo casu, quantum ad solum, seu aream tantum: & tunc aut est area gratia fructuum, *juxta l. fi. §. fi. C. de ser.* puta quia promissisti, quod venire possem cum plautro ad aream meam per fundum tuum: & tunc quia talis area dicitur esse prædium rusticum *ut dixi supra in versic. quid de area.* & tunc erit servitus rustica. Aut est area, seu curia, nec gratia fructuum, sed animalium, sicut est curia animalium, anserum, & simil. & puto, quod etiam judicari debeat servitus rustica: quia talis curia dicitur potius rusticum, quam urbanum, etiamsi esset in civitate, per ea quæ dicta sunt supra, & his duobus casibus potest procedere, quod dixit Nicol. de Ma. Aut est area seu solum non gratia fructuum vel animalium, sed pro usu domus: ut quia per eam itur ad superficiem, sicut communiter sunt curiæ in civitatibus: tunc teneo, quod sit servitus urbana: quia talis curia seu area debet dici urbanum prædium, *ut dixi supra in versicul. quid de area.* Tertio principali, quando simpliciter habeo jus eundi per fundum tuum ad domum meam, & tunc teneo indistincte, quod sit dicenda servitus urbana, ex quo debetur domui, & sic fundo urbano, per ea quæ sunt dicta supra.

## ADDITIO.

a *Molend.* Quæ sit ratio statutorum disponentium, quod molendina non possint fieri, nisi dimissa certa distantia inter unum & aliud. *Alex. consil. 22. in 2. col.* ubi ponit de mensuratione fienda, hoc casu, an per aerem vel quomodo. Et ex quo flumine licite possit trahi aqua ad molendina, *vide Corn. consil. 248. in 4. vol.*

b *Servitus.* Adde *Alexan. consil. 176. in 2. volu. Et in consil. 142. in 1. colum.* Et quomodo jus servitutis acquiratur, *consil. 113. Et consil. 27. in 3. colum. in princ. Et in §. Et est ratio.*

De servitutibus realibus & prædialibus, & in quo simul conveniant, & quæ sit earum natura.

E

CAP.



## CAP. XII.

- 1 *Natura omnium servitutum quenam sit.*
- 2 *Aqua cadens in curte tua naturaliter, si per se ad curtem meam currat, an licitum sit mihi aliquid facere per quod decursus impediatur.*
- 3 *Promittens solam patientiam, aut per alia verba servitutem promittens, non videtur servitutem constituere, sed personaliter se obligare.*
- 4 *Servitus in bonis nostris non est, nec extra bona.*
- 5 *Servitus nunquid locari possit.*

**C**irca istas servitutes urbanas & rusticas, quæ reales sunt, & prædiales appellantur, ut sæpe dictum est, aliqua videamus, quæ ipsis simul conveniunt, & communia sunt: postea de his tantum hoc libro dicemus, quæ urbanas servitutes contingunt.

**E**t primo videamus, quæ \* sit harum servitutum natura. Et dic, quod in hoc est, ut quis aliquid patiat, puta quod possim mittere tignum in parietem vicini, aut ut aliquid non faciat, puta altius non tolli: *ut est casus in l. quoties, 15. §. 1. ff. de servit. & probatur in l. 1. fin. de aqua plu. arc. & in l. testamento. alias incipit, potest, communia præd.* non autem est ea natura, ut aliquid faciat quis, ut veluti viridaria colat, aut amœniorem prospectum præstet, *ut est text. in l. quoties, §. fin.* Fallit hoc in servitutibus oneris debendi: *ut l. eum debere columnam. de servit. urb. præd. de quo vide per Flor. & Dd. in d. l. quoties. & plene per Bart. in l. 2. §. apud Labeonem, de aqua plu. arc.* Item ea est natura harum servitutum realium, ut si intersit vicinorum, qui servitutem sibi deberi volunt: alias si nec hominum, nec prædiorum interest: servitutes non valere, veluti ne per fundum tuum eas, aut ibi constituas: & ideo si mihi concedas jus tibi non esse in fundo tuo uti frui, nil agitur. aliter, si concedas mihi jus tibi non esse in fundo tuo aquam quærere, minuendæ aquæ meæ causa: *est text. in d. l. quoties. in princip.* & ideo si vendo tibi domum cum pacto, ut non possis ibi exercere tales artes, si ex hoc consequor aliquam utilitatem, quia in alia mihi remanente similem artem exercebam, valet pactum: alias secus. Non valebit ergo talis conventio tanquam servitus, cum non sit prædium dominans: licet valeat talis conventio, ut obligeris tu & hæredes tui: *ut not. Bartol. in l. venditor. communia prædior.* Et eodem modo, si convenisti mecum, ut non possis facere fenestram in tuo pariete, per quam possis inspicere me in arte mea, vel in camera: valet ista conventio, si mea interest propter honestatem: quia non possum libere uti domo mea, cum homines nolint in omnibus vi-



bus videri. & iste casus poterit quotidie contingere secundum Paul. *in d. l. quoties*. Sed si intervenisset conventio, licitum est facere in suo, dummodo non tangeret ex alieno: licet ex hoc alienum incommodaretur, *ut l. altius, Codic. de servit.* ad quod vide quod dicam infra, de servit. altius non tollend. Ex hoc sequitur, \* quod si aqua cadens in curte tua naturaliter, & per se currit ad curiam meam, licitum est mihi aliquid facere per quod impediatur fluvius seu decursus aquæ, & remaneat in tua curte *argum. optimum in l. 1. §. sunt qui putant, 6. ff. ne quid in flumine publ.* dummodo nihil tangam de tuo. facit quod not. *de damno infect. l. Proculus. secundum Paulum de Cast. ita not. in d. l. quoties. 15. in princ. de serv. quod est not.* Quod autem dixi, quod non est servitus vel conventio, nisi inter sit, procedit quando continet non fieri, *in d. l. quoties*. secus si continet fieri, videlicet ut possim aliquid facere in tuo, nam tunc valet: licet tunc sit mihi inutile: *ut l. ei fundo ff. de servit.* Et est ratio, quia saltem aliquid consequor penes me: & sic possum habere rem, licet mihi non sit utilis, *ut dicit text.* & ratio rationis, potest interesse mea in futurum habere: puta ducere aquam per fundum meum, alias secus, secundum Odofred. & Floren. ibi. Item dixi, quod natura servitutis est pati: non credas, quod per solam patientiam servitus constituitur. Nam \* ille qui promittit solam patientiam, aut per alia verba promittit servitutem, non videtur servitutem constituere, sed personaliter obligare, *ut est text. cum gloss. in d. l. si sub una. 136. §. 1. ff. de verb. obl. Bald. in c. 1. §. si quis de. in §. colum. in princ. in tit. de controvers. investit.* Item tertia natura servitutis est, ut huius juris servitutis nulla sit vacua traditio, sed patientia de utendo habetur loco traditionis, *text. est in l. quoties. 20. de servitut. & pro hoc l. 3. §. dare. de usufruct. de quo plenius dicam infra in quinta questione principali*, quomodo & qualiter servitus constituitur. & ex hoc potest colligi, quod dicatur tradita possessio vacua, licet res debeat alteri servitutem prædialem, *ut probatur in l. Mævius. §. fundo. de legat. 2. & ibi hoc not. Bart. & Dd. nam dicitur in §. præcedenti, hæredem non liberari, nisi tradat vacuum possessionem. & in d. l. si fundo. dicitur liberari: licet tradiderit fundum alteri servientem, quod not. pro illis qui tenentur vacuum possessionem tradere: ut l. 2. §. 2. de actio. empt. & l. 2. Cod. unde vi.* secus si promississent tradere vacuum & liberam possessionem: quia tunc non liberaretur, si traderet rem alteri servientem, quod est not. Item quarta natura est, ut in stipulatione vel servitutis promissione *a* veniat jus & factum: jus, in quantum *a* debuit



debut servitutem constituere : factum, in quantum patientia debet præstari, ut d. l. 3 §. dare de usufructu & not. Bart. in d. l. 2. §. 1. de verb. oblig. & not. in l. corruptionem Codic. de usufruct & vide Bartol. in leg. stipulatio ista. §. si quis ita. de verborum obligat. Item quinta est natura servitutum realium, ut secundum indigentiam prædij dominantis constituentur. text. est in l. ergo. §. fin. cum sequen. de servit. rustic. prædior. & not. per gloss. & Dd. in l. ut pomum de servi. sed servitus usus secundum indigentiam personæ cui debetur : ut Institut. de usu & habita. §. 1. & l. plenum. §. 1. ff. eodem. & notat Bart. in l. 4. §. Cato. in quinta quæstione principali. de verbor. obligat. Servitus autem usufructus non est secundum indigentiam rei, vel personæ : imo ejus est naturæ, ut omnes fructus spectent ad usufructuarium, text. est in l. usufruct. leg. in princ. de usufruct. Item sexta natura est, quia servitus possideri non potest, sed intelligitur possessionem earum habere, qui ædes possidet, ut est text. in l. si ædes meæ. 32. §. fin. de servit. urbanor. prædio. de quo vide plene per Cyn. in l. 2. C. de servit. & plenissime per Bal. Item septima natura, quia \* servitus non est in bonis nostris, nec extra bona, l. 1. de usufruct. legat. & ibi hoc declaratur per gloss. & Dd. & habetur per gloss. in l. si is. §. fin. ff. de pignor. & per gloss. Institut. de rerum divis. in princ. in versic. habentur. Item octava est natura servitutis, quia servitudes, seu servitutum jura non sunt substantia, sed qualitates prædiorum, & insunt prædijs : sicut jurisdictio dicitur esse qualitas territorij, C. ubi & apud quem. l. final. & inest territorio, ut ibi not. & hoc vult Bald. in l. data opera. in 16. colum. versic. sed nunquid jura sint substantia vel qualitates. C. qui accus. non poss. & dicit Flor. in l. pecoris. de servit. rustic. prædior. quod servitus est in fundo, sicut forma accidentalis, & sicut qualitas est materia. Item nona, quia servitus seu jura prædiorum urbanorum non possunt pignori dari, nec convenire potest, ut hypothecæ sint. text. est in l. si is. §. fin. ff. de pignor. & ibi assignatur ratio in gloss. penulti. sed rusticorum prædiorum sic text. est in l. sed an via. eodem titul. & gloss. ibi assignat hanc differentie rationem : quia servitudes urbanae debent constitui sub quadam perpetuitate, ne urbs deformetur ruinis, ut in §. cum in suo 29. Institut. de rerum divisio. & l. final. ff. ne quid in loco publico. non enim esset conveniens, ut postquam misisti tigna, soluto pignore cogaris tollere : quod secus est in servitute rusticorum prædiorum, quia istud ibi cessat inconveniens. & ista ratio placet Bartolo ibi, qui dicit, quod si forte in servitutibus urbanorum prædiorum esset eadem ratio, quæ est in servitutibus rusticorum præ-



prædiorum, confisteret obligatio, ut in hoc exemplo : Obligo tibi servitutum altius non tollendi, donec tibi credita solvatur pecunia : certe isto casu cessant rationes prædictæ. ideo videtur, quod obligatio. Sed \* nunquid servitus locari possit, *vide text. cum gloss. & ibi Dd. in l. 1. §. inter commodatum. 1. ff. commod. & dicam in illa quaestione, qualiter quis debeat uti servitute.* Item est decima & ultima natura servitutum, quia in earum præscriptione non desideratur titulus. *text. est in l. si quis diuturno. si serv. vendi. & not. per gloss. in prin. in l. 2. C. de servi. & aqua. & ibi per Dd.*

## ADDITIO.

a *Promissione, &c.* promissiones intelliguntur rebus sic se habentibus. *Vide Corneum conf. 116. in 3. volum.* Et hoc verbum, promissio, intelligitur per stipulationem, *consil. 38.*

In quo consistat servitus seu jus servitutis.

## CAP. XIII.

1 *Si lego fundum tuum servientem, liberationem legare non videor.*

2 *Servitus ex parte fundi servientis in patientia est.*

SEcundo principaliter videamus, in quo consistat servitus a. Et videtur, quod consistat in fundo, *ut l. eorum, ff. de dum. infect. & l. in noxalib. ff. de noxalibus. & ita tenet Jacob de Aret. Sed gloss. in l. Mævius. §. fundo. de legat. 2. tenet contrarium.* Bart. ibi dicit, & ista est veritas, quod servitus in fundo dominante est jus : ei enim debetur ista servitus, & in eo ex hoc aliquid plus ponitur, *ut l. 31. §. fin. ff. de negot. gest.* Sed in fundo serviente non est jus positum publicum, sed privatum : quia per hoc illi fundo & juri detrahitur, *ut l. stipulatio ista, §. 1. de verb. obligat. & l. arbor. §. final. ff. commun. dividun.* & ideo dicit Bart. *in d. §. fundo, in fin.* quod \* si lego fundum tuum servientem, non videor legare liberationem : quia in eo nullum jus habeo, quod ponat aliquid in esse : sed illud jus est in fundo meo dominante, quod tibi non lego, quod notand. Et adde quæ dixi in definitione realis vel prædialis servitutis. Ac etiam addas, quod \* servitus ex parte fundi servientis est in patientia, *ut l. quoties. 15. §. 1. de servit. & l. si ego. 11. §. 1. de Public. & l. fin. de serv. urba. præd.* ut dixi supra in prima & tertia natura servitutum, sicq; colligitur optime in quo constet ipsa servitus, seu jus servitutis.

## ADDITIO.

a *Servitus, &c.* Quomodo & quando acquiratur possessio servitutis, vide

E 3



vide Alexan. *conf.* 142. in 1. col. & quomodo jus servitutis acquiratur per præscriptionem, & quanto tempore, *conf.* 113. per totum, in 1. vol.

Quis possit constituere servitutes reales.

## CAP. XIV.

- 1 Dominus qui non est verus, sed quasi, sicut est bonæ fidei emptor, an prædio alieno per ipsum bonæ fidei emptor, servitutem imponere valeat.
- 2 Dominum qui utile habet, sicut est emphyteuta, vel livellarius, an servitutem imponere possit.
- 3 Vassallus qui utile dominium in fundo habet, an hujusmodi fundo feudali servitutem imponere valeat.
- 4 Superficiarius, an fundo superficiario servitutem imponere possit.
- 5 Dominus directus, an fundo suo servitutem imponere valeat.
- 6 Hæres rei legatæ an servitutem imponere possit.
- 7 Dominus fundi, qui ipsum alteri aut fisco obligavit: puta, si pecunia certo tempore soluta non sit, & vendi valeat, an possit servitutem ipse imponere.
- 8 Dominus fundi, in quo alius usufructum habet, an illi fundo servitutem imponere possit.
- 9 Fundo suo an quispiam servitutem imponere valeat, in quo alius habet servitutem realem, in ipsius tamen præjudicium.
- 10 Maritus an fundo dotali servitutem imponere valeat.
- 11 Usufructuarius an fundo, in quo usufructum habet, servitutem imponere possit.
- 12 Ius inferendi in sepulchrum qui habet, an sepulchro servitutem imponere valeat.
- 13 Dominus qui adhuc non est, vel quasi, sed de proximo, vel continuo futurus est, an servitutem imponere possit.
- 14 Imperator, seu princeps vel senatus privato concedere potest, per viam publicam aquam ducere, sine tamen vicinorum incommodo, & num. 15.
- 16 Servitutem habens alteri eam concedere non potest, nisi hoc ei permissum fuerit.
- 17 Si concessisti aquam Titio, quæ in fundo tuo oritur, ut eam ad fundum suum ducere possit, an postea eandem mihi concedere valeas.
- 18 Princeps in mari servitutem imponere potest.

**T**ertio est principaliter videndum, quis possit has servitutes reales constituere, vel imponere. Dic, ille, qui est dominus prædij vicini potest imponere, & alius quam dominus alterius prædij potest acquirere: nemo enim potest servitutem acquirere urbano vel rustico prædio, nisi qui habet prædij. *text. est in l. 1. §. 1. ff. commun. præd. & Institut. de servit. §. inter rusticorum. versicul. ideo autem.* Et quod dixi de domino, intellige de illo, qui est verus dominus prædij & pleno jure. \* Sed quid si non est verus dominus, sed quasi dominus, sicut est bonæ fidei emptor, an iste poterit imponere servitutem prædio alieno per ipsum emptor bona fide? Sed quid si non



si non esset vere Publiciana? & sic esset quasi dominus, ut *Instit. de act. §. sed & ista. & in c. abbate sane, de re jud. in 6.* tunc bene possit imponere servitutem: ut est casus in *l. si ab eo. 18. ff. de pignor. & idem tenet Azo in summa. Cod. de servit. §. constituit autem has servitutes. & habetur in leg. si ego. §. 1. de Publi.* Item, \* quid de illo, qui habet utile dominium, sicut est emphyteuta vel livellarius, *l. 1. §. qui in perpetuum, ff. si ager vectig. vel emphy. pet. & no. in leg. si ut certo. §. si duobus vehiculum. ff. commod. & not. Spec. in tit. de locat. §. nunc aliqua. versic. 45.* & dicitur etiam quasi dominus, ut not. gloss. in *leg. 3. de servit.* an possit imponere servitutem emphyteutico? Et videtur quod non, quia emphyteuta non potest alienare sine consensu directi domini, ut *l. fin. in princ. C. de jur. emph. & c. potuit, extr. de locat.* ergo nec servitutes imponere, quia continetur sub verbo, alienatio: ut *l. fin. Cod. de reb. alie. non alienan.* Contrarium scilicet ut possit, est text. cum gloss. in *l. 3. de servit.* & ibi hoc tenent Dd. & maxime Flor. & Paul. de Castr. idem tenet Dyn. *Instit. de action. §. æque. in 5. quæst. & Azo. in summa. C. de servit. versic. constit. & Bart. in l. 1. §. fin. de superfic. & idem tenet Bal. in c. 1. §. quid ergo, in tit. de investit. de reb. alie. fac. in n. lib. feud.* Idem tenet Guid. & Dd. in *l. & in provinciali. C. de servit.* Et facit quod proxime dicam de vasallo & superficiario: quod intellige durante emphyteusi, seu livello. Sed finita emphyteusi, quia revertitur ad dominum directum, & consolidatur cum proprietate, tunc finitur etiam servitus, ut probatur in *d. c. 1. §. quid ergo. de invest. de rebus alien. fac. & ibi hoc not. Bal. & Iac. de Alva. & not. Barto. in l. 1. §. fin. de superfic. & probatur in l. is cui. 11. §. 1. Digest. quemadmodum servitus amit. & ibi hoc not. tenet Flor. & idem tenent Bal. Sali. & Paul. de Castr. & Dd. communiter in d. l. & provinciali. C. de serv. & probatur in l. lex vectigali fundo. ff. de pignorib.* Et per hanc rationem resolutio jure feudum concedentis, resolvitur jus receptoris seu recipientis, ut *d. l. lex vectigali, & d. c. quid ergo. & d. c. 1. §. fin. & per Bald. in tit. de contr. invest. & l. si quis domum. §. si. ff. loc. & l. pen. §. prædium, de leg. 2. & l. Statius Florus 48. §. Cornelio ff. de jur. sis. Ibi casus notabilis cum simil. quod est notandum, quia quotidie hoc contingit. Item \* quid de vasallo qui etiam dicitur habere utile do-*

2

3

dali,



dali. Videtur quod sic : ut est casus in d. c. 1. ver. quid ergo. quod vult, quod durante fundo, duret servitutis impositio : sed eo finito finiatur servitus imposita, prout dixi in *emphyteuta seu livellario*. & ibi tenent Bald. & Iac. de Alvar. & idem tenent Dd. in l. & in provinciali. C. de serv. & in l. 3. ff. de serv. tit. generali. & Cyn. in l. fin. §. pen. ante. fin. C. communia de lega. & habetur per Iac. de Bel. in c. 1. §. praterea in tit. de capitulis Conradi. in usib. feudor. item \* quid de superficiario, qui habet utile dominium ? ut not. gl. 2. Inst. de usufruct. in princ. & probatur in l. 1. §. quia autem. 6. de superfic. & inducitur quasi dominus, ut not. gl. in l. 3. ff. de serv. & videtur, quod servitus fundo superficiario imponi non possit : quia superficarius dicitur habere quandam servitutem in solo, ut l. si tibi homo. §. fin. de leg. 1. sed servitus servitutis esse non potest, ut est text. in l. 1. de usufruct. leg. ergo, &c. Tu autem dicas contrarium, scilicet quod possit imponere servitutem, ut est text. in l. 3. ff. de serv. & ibi hoc tenet gloss. & Dd. & idem hoc tenet Azo in summa. C. de serv. §. constituitur. & Bart. in l. 1. §. fin. de superfic. & Nicol. de Ma. & Iac. de Alva. in d. c. 1. §. quod ergo. in tit. de invest. de re alie. fact. Nec est verum, quod superficarius habeat servitutem, ut dicit gl. in d. l. 3. sed habet utile dominium, quod est contrarium servituti : nam res mea non potest mihi servire, ut l. uti frui. ff. de usufruct. peti. & in l. in re communi de servit. urb. præd. Nec obstat d. l. si tibi homo. §. fin. cum dicit de servitute, intelligitur improprie. Vel dic secundum Paul. de Castr. & melius, quod esse superficarius, habeat servitutem & utile dominium. Nam si habeo superficiem in solo tuo, illud tuum solum dicitur servire superficiem meam, in quantum habet hoc opus, quod teneatur eam sustinere. & ita loquitur text. in d. l. si tibi homo. §. fin. Sed si consideramus ipsam superficiem quæ non est servitus, sed potius prædium dominans solo tuo, dum illud tenetur eam sustinere huic prædio, quod in superficie bene posset servitutem imponere, & non erit servitus servitutis, & ita loquitur text. in d. l. 3. de servit. Et quod dixi, superficarium posse imponere servitutem superficiem, intelligitur durante superficie : sed ea finita finitur servitus, ut dixi de *emphyteuta & feudatario* & ita tenet Bart. in l. 1. §. fin. de superfic. & Dd. in d. l. 3. de serv. & l. & provinciali. C. cod. tit. & Flor. in l. si is cui, §. 1. quemadmodum servit. amittat. Item quod dictum est, de *emphyteuta*, *vasallo*, & *superficiario*, dicas etiam idem in quocunq; alio habente dominium utile, ut not. Bart. in d. l. 1. §. fin. de superfic. Item quid \* de domino directo, an posset servitutem imponere



ponere suo fundo? Dic si est dominus directus pleno jure, ita quod nullus habeat utile dominium, & tunc si imponat ipsi solo siue ædificio, valet ipsa servitus imposita, *ut l. 3. de servit.* & dixi supra circa prin. hujus tertiae quæst. principalis, & afficit solum sicut ædificium, & ideo destructo ædificio durat in solo, & resecto ædificio re integratur in eo. *l. servitutes quæ in superficieb. §. si sublatum. de serv. urb. præd. secundum Paul. ibi. & in d. l. 3.* Sed si quis est dominus tantum directus, & alius utilis, qui habeat utile dominium, sicut est emphyteuta seu feudatarius, & superficiarius, *ut dixi in quæst. precedentibus*, & sic non posset imponere servitutem, qui habet directum dominium in præjudicium habentis utile. & ita intelligo *d. l. 3. de servit.* & ita vult Paul. de Caltr. & ad hoc vide quod dicam de usufructuario. Item quid \* de hærede, qui etiam dicitur dominus, *Inst. de hæred. qualitat. & differt. §. pen.* an possit imponere servitutem rei legatæ alicui sub conditione? Et dic, quod sic: sed adveniente conditione extinguitur servitus. *text. in l. is, cui. 11. §. 1. quemad. serv. amit. & in d. l. si fundum, de condit. & demonstr. pro hoc etiam l. fin. §. fin autem sub conditione. Cod. communia de leg. & l. servo legat. §. 1. & quod ibi not. per Bart. & Dd. de leg. 1.* Item \* quid de domino fundi, qui ipsum obligavit alteri aut fisco: puta si pecunia non sit soluta certo tempore, & possit vendi, an interim dominus possit imponere servitutem? Dic, quod sic, *ut est text. in l. plerunque in fin. tit. de regul. jur.* & idem dicas in quolibet, qui rem alicui debet ex contractu aliquo, ut antequam tradat, possit servitutem imponere. *arg. leg. si sciens, in fin. de contrahen. empt. & not. gloss. in d. l. plerunque.* quod semper intellige, scilicet servitutem durare, donec durat dominium imponentis, & non ultra. Quod dixi dominum posse imponere servitutem fundo, intellige quando est unus dominus tantum fundi. Nam si essent plures, deberent omnes consentire in imponenda servitute: alias unus tantum non posset imponere. *textus manifestus est in l. 2. ff. de serv.* Sed si unus servitutem concederet, sine alijs, non teneret ipsius concessio jure servitutis, tamen ipse concedens non posset prohibere eum, cui concessit uti jure concessio. Si vero unus primo concessit servitutem, deinde alter, vel alij domini tunc varijs temporibus concesserunt, vel ratificaverunt etiam singulariter, & de per se, tunc confirmatur prima concessio per novissimam, & trahuntur primæ concessiones, vel prima concessio ad tempus ultimæ cōcessionis, perindeq; sit ac si omnes tunc concederent. Et ideo si tempore ultimæ cōcessionis non esset possibile primos concedere posse, vel quia

F

defuncti



- defuncti sunt, vel quia partes prædij alienaverunt, pendebit hæc ultima concessio donec illi qui successerunt in locum prioris vel novi focij concedant servitutem, & hæc probantur *in l. per fundum, de ser. rust. præd. & leg. si. commu. præd. & no. Azo. in summa. ff. de ser. tit. generali.* \* Item quid in Domino fundi in quo alius habet usufructum, an dominus possit illi fundo servitutem imponere? Dicis quod non, etiam consentiente usufructuario, nisi sit talis servitus, per quam conditio usufructuarij deterior non fiat, *ut text. in l. sed & si quid. 25. §. fin. cum l. seq. & ibi gl. vide Digest. de usufruct.* \* An possit imponere servitutem fundo suo in præjudicium habentis aliam servitutem realem? dicis quod non, *text. est in leg. certo generi. §. 1. & l. per quem de serv. rust. præd. & ibi per Dd. & habetur per gloss. & Dd. in l. præses, Codic. de serv. & aqua.* Potest tamen dominus acquirere servitutem fundo fructuario, *text. est in dict. leg. sed & si quid §. fin.* sicut etiam dixi supra de fundo feudatario. & adde quod dicam infra versic. quid de usufructuario.
- <sup>10</sup> Item, quid \* de marito *a*, an possit imponere servitutem fundo dotali? Et videtur quod sic, quia est dominus illius fundi, *leg. in rebus. Codic. de jure dot. l. doce ancillam, Codic. de rei ven. contra est, in l. Iulianus. cum l. seq. de fun. dot.* Ratio est, quia non habet liberum dominium, *ut not. Bald. in d. l. & in provinciali. Cod. de serv.* quod intelligo de fundo dotali inæstimato: quia ille reputatur esse uxoris, *ut d. l. in rebus.* secus si esset æstimatus tali æstimatione, qua emptionem faceret: *ut ibi not. & in d. l. doce ancillam.* quod in dubio præsumitur, *ut est gloss. not. in l. si inter virum. C. de jure dot. & not. Cyn. in l. 4. in ult. quæst. C. comod.* Item \* quid <sup>b</sup> de usufructuario *b*, an possit imponere servitutem fundo in quo habet usufructum? Et video, quod sic, durante usufructu: quia usufructus est pars dominij fundi, sicut est vasallus & superficarius. Dicis contrarium, quia minor est dominus, quam maritus rei dotalis, & maritus non potest, *ut dixi, ergo, &c.* Item quia usufructuarius meliorem conditionem facere potest, sed non deteriore, *text. est in l. æquissimum. §. fin. ff. de usufr.*
- <sup>12</sup> Item an ille \* qui habet jus inferendi in sepulchrum, possit imponere servitutem sepulchro? Dic quod non, *l. 1. ff. si ser. ven. & l. caveri. commu-*
- <sup>13</sup> *nia præd.* Item quid \* de eo qui non est adhuc dominus, vel quasi, sed proxime vel continuo est futurus dominus: an possit imponere servitutem, ut in hoc exemplo, emo à te prædium, vel ex alio titulo accipio, & in exceptione vel traditione impono ei servitutem ad aliud prædium tuum quod retines,



retines, an possim? Et dicas quod sic, *tex. est in l. qui duas, de scr. legat. & in l. si quis duas, 6. ff. commun. præd. & in l. ei fundo, de ser. & ita tenet Azo in sum. C. de serv. §. constituitur autem.* Pro hoc facit, quia quod proxime faciendum est, habetur pro jam facto, *ut l. penult. de testam. milit.* Et quod dixi de emptore, intellige de quocunq; acquirente jus, quod sibi deberetur, posse servitutem imponere, sicut est livellarius, & vasallus, & similes, secundum ea quæ supra dicta sunt. Item \* Imperator, seu princeps potest concedere & privato aquam ducere per viam publicam sine incommodo vicinorum. *tex. est in l. servitutes, 14. §. publico, de serv.* Item \* senatus potest, *ut l. 2. in princip. ne quid in fin. publ. & notat. gloss. in d. §. publico.* & intelligitur sine maximo aut magno incommodo. *ut ibi not. gl. & habetur in l. quoties, C. de precib. Imper. offerend. & notat. Azo in summa, C. de serv. §. constit. autem, pro hoc l. 2. §. merito. & §. si quid à principe. ne quid in loco publ. & ibi de hoc habetur.* Privatus autem in flumine publico, vel in aliqua alia aqua publica ad publicum usum destinata, non potest concedere servitutem, puta aquam per totam tollendam ex flumine, vel hauriendam, nec servitutem castello imponere, & si fiat talis concessio, vel impositio, non tenet jure servitutis: sed ille cui facta est talis concessio, vel impositio, tuendus est in jure suo, quod possidet contra eum, qui concessit, *tex. est in l. 2. commun. præd. & castellum est receptatio publica, l. 1. §. antepen. de aqua quotid. & æstiva. & est text. cum gloss. in l. si venditor, §. fin. de act. empt.* Item \* ille qui habet servitutem, alteri eam concedere non potest, nisi hoc esset ei permissum: quia non potest esse servitus servitutis. *l. 1. de usufruct. leg.* si tamen quis habeat servitutem aquæ ductus, & aqua postquam ingressa est fundum meum, velim alij concedere, possum, nisi noceam fundo servienti, *text. est cum gloss. in l. ex meo, de serv. rust. præd. in l. 1. §. illud Labeo, de aqua quotid. & æstiva. & hoc tenet Azo in sum. C. de serv. §. constit. in fin. & idem tenet gl. fin. ante finem, in l. cum essent, §. 1. de serv. rust. præd. & in dictis jurib. de hoc not. in l. præses, C. de serv. & aqua.* Et prædicta intellige de constitutione, quæ imponit servitutem. Personaliter autem quilibet, qui non habet prædium, potest se obligare pro servitute præstanda. *ff. famil. hercis. l. hæredes. §. an ea.* Sed quid, \* si aquam quæ oritur in fundo tuo, concessisti Titio, ut possit eam ducere ad fundum suum, an possis postea etiam mihi concedere? Et gloss. in d. l. præses. dicit quod sic, si tamen abundat, quod utrique sufficiat, per l. Lucio, de aqua quot. & æsti. ita fuit determinatum Bo-

14.

c

15

16

17



noniæ inter fratres Prædicatores, quibus primo communitas concesserat aquam, & Minores, quibus secundo concessit, quia fuit iudicatum & valere secundam concessionem, ex quo non derogabat priori, *ut not. Dd. in d. l. præses. Ultimo not. \* quod princeps in mari potest ponere servitutem, ut est text. juncta glo. in l. venditor, in princ. Cod. commun. præd. de quo vide omnino que dicam in s. q. principali.*

## A D D I T I O.

a *Marito, &c.* Adde Corn. *conf. 170. in 4. vol.*

b *Usufruct.* Adde Corn. *consil. 188. in 2. volu.* & an usufructuarius teneatur tributa solvere, datia, & similia, vide Alex. *conf. 4. in ult. colum. in 5. volu.*

c *Concedere.* Quando aliquid alicui conceditur, licet ad aliquem usum, an censeatur concessa proprietas, vide Corn. *conf. 195. incip. videtur, in 4. volum.*

Qui possint acquirere servitutem, seu quibus possint servitutes concedi. CAP. XV.

1 *Servitutem alicui fundo qui imponere possunt, eidem etiam acquirere valent.*

2 *Prædio communi an unus ex socijs servitutem legare valeat.*

Quarto principaliter dicamus, qui possint acquirere servitutem, seu quibus possint servitutes concedi. Et dic, quod illi, qui sunt domini, vel quasi domini vicinorum prædiorum, possunt acquirere servitutem fundo suo, sicut possunt imponere eadem ratione *ut l. ei qui pignori. de servi. & l. 1. communia præd. secundum Azo. in sum. C. de serv. §. fuit autem, in princip. \* Ex quo nota regulam, quod omnes, qui possunt imponere servitutem uni fundo, eadem ratione & multo magis possunt ei acquirere: quia meliorem conditionem regulariter potest quis facere, licet deteriore alicquando non possit: ut est text. in c. 1. §. quid ergo, de invest. in re. alie. su. & l. æquissimum. §. 1. de usufruct. & l. fin. de usu & habi. Et ideo feudatarius seu vassallus potest acquirere servitutem fundo feudatario: ut est text. in d. §. quid ergo. & idem dicas in emphyteuta, & simil. Imo etiam plus dico, quod ille qui non potest imponere servitutem fundo, potest ei acquirere, sicut est dominus in fundo, in quo alius habet usufructum. ut est text. in l. sed & si quid. §. 1. de usufruct. Item ille qui habet jus inferendi in sepulchrum servitutis viæ, & sepulchrum acquirere potest, licet sepulchro eam imponere non possit, ff. si servit. vend. l. 1. commun. præd. l. caveri. & idem*

& idem dicas de similibus. Et procedunt prædicta, quando est unus tantum, cui est acquirenda servitus: si autem essent plures domini prædij, cui servitus acquirenda est: ut omnes consentiant, vel eorum communis servus, & si unus tantum mihi acquireret, non teneret ejus acquisitio, donec alij vel alijs socijs concedatur servitus, & ult. acquisitione confirmatur prima ad tempus ultimæ, sicut supra diximus in imponenda servitute prædio communi, ut *l. si unus ex socijs* & *l. unus, in princ. de serv. rust. præd.* Item prædicta de suspensione primæ impositionis servitutis vel acquisitionis, locum habent, si fiat acquisitio vel impositio inter vivos. \* Nam si ultima voluntate unus sociorum prædio communi legat servitutem, non valet legatum: sed si omnes socij legarent, & pariter eorum adiretur hæreditas, legatum teneret, idemque si uni sociorum prædij communis servitus legaretur: quia tunc non teneret legatum, neque suspenderetur, donec alijs concedatur: quia non sicut viventium, ita defunctorum actus suspendi post mortem testatoris, vel aditam hæreditatem receptum est, ut est text. in *l. fin. commun. præd.* & ibi per *Dd. de serv. rust. præd. l. si unus. & l. unus.* & ita not. *Azo in summa. C. de serv. §. fiunt autem.*

In quibus possit servitus constitui.

CAP. XVI.

- 1 Servitus an ne dum in toto fundo, sed in solo tantum: vel in superficie tantum constitui possit
- 2 Ædificio an nedum præsentis, sed etiam futuro servitus imponi vel acquiri possit.
- 3 Mari per privatum an servitus imponi valeat.
- 4 Gulfus, sive mare Adriaticum: cur Venetorum esse dicatur.
- 5 Servitus in re propria vel communi an imponi valeat.

Quinto principaliter declaremus, in quibus rebus possit servitus constitui. Dic in fundo urbano & rustico, & in *l. i. communia prædio.* & *Inst. de serv. §. inter rusticorum,* & in toto tit. *ff. de serv. urban. præd. cum simil.* Item \* potest constitui nedum in toto fundo, sed in solo tantum, vel superficie tantum: text. est in *l. 3. ff. de servit.* Et ideo certo generi agrorum servitus acquiri potest, veluti vineis, quod ea ad solum magis quam ad superficiem pertineat: & propterea sublatis vineis, servitus in solo remanebit, nisi aliter actum fuerit, ut est text. in *l. 1. & l. certo generi. in princ. de serv. rust. præd.* Item ad certam partem fundi servitus acquiri potest. ut *l. ad certam, de servit.* Item nedum \* ædificio præsentis, sed etiam futuro servitus imponi vel acquiri potest, ut est text. in *l. si servitus. §. futuro. de serv.*



- de serv. urban. præd.* Et est ea ratio : quia illud quod adhæret, præsupponit illud cui adhæret : secundum Oldra. & dicit Flor. in *d. §. futuro.* & ideo valet promissio servitutis facta illi qui sperat sua in futurum interesse, *tex. est cum gl. in l. ei fundo. secundum unam lectionem de serv. & not. Lud. Pont. in l. stipulationes non dividuntur. in 12. col. de verb. oblig.* Ex hoc sequitur, quod servitus constitui potest, ut aquam quærere, & inventam ducere liceat, *tex. est in d. l. ei fundo.* Item potest imponi servitus, ut boves, per quos fundus colitur, in vicino agro pascantur. Item ut fructus in villa vicini cogantur, coactiq; habeantur, & ut pedamenta ad vineam ex vicino prædio sumantur. Item vicino cujus lapidicina tuo immineret fundo, cadere ei jus esset. Item in fundo vicini terram jacere, saxa in fundo habere ut in tuum lapides pervoluantur, ibique positi habeantur, indeque exportentur, *tex. est in l. 3. in princ. de serv. rust. præd. idem & in alijs, de quibus plene dicam in alijs speciebus servitutis tam urbanor. quam rust.*
- 3 Item in sepulchro servitus acquiri potest. *l. servitutes. §. si. si ser. ven.* Item \* licet per privatum mari servitus imponi non possit : quia natura omnibus patet, *ut est tex. in l. venditor. in princ. communia prædio.* tamen per principem bene potest, *ut ibi not. per gl. arg. l. servitutes. §. publico. ff. de serv.*
- 4 & supra dixi in 3. quæst. princ. in fin. \* Et ideo cum mare Adriaticum, quod Golfus Venetorum appellatur, sit dominij Venetorum : quia in eo ipsi Veneti prædominati sunt per tantum tempus, quod non extat memoria in contrarium, <sup>a</sup> & per hoc dicuntur habere jurisdictionem <sup>b</sup> in illo mari : quia illud tempus habet vim tituli, *ut in c. super quibusdam. §. præterea. extr. de verb. sign. & in c. 1. de præscript. in 6. & Bart. & Ang. de Perusio plene in l. sane si maris de injurijs. & Bal. in rub. ff. de rer. divisione. in 2. col. & idem Ang. in l. si. in prin. de usucap. ff. & in sua disputatione, quæ incipit, quæstio, super qua consilium postulatur.* dicendum est, quod ipsi domini Veneti in ipso mari possint servitutem imponere, & non alij, quod est not. In loco autem sacro & religioso servitus imponi non potest, *ut l. servitutes. §. fin. ff. de serv.* Item nec in loco publico, *ut l. si primus. §. si. ff. de aqua plu. arc. cum. l. seq. de quo dicam in 6. q. principali.* Item \* in re propria vel communi quis imponere servitutem non potest, *ut est text. in l. in re communi. ff. de serv. urb. præd. & in l. proprium, & quicquid in tit. communia præd.* Et est ratio in re propria : quia res propria nemini servire potest, ut dictis juribus, & *l. uti frui, in princ. ff. si usufruct. pet.* In re autem communi : quia in re communi melior est conditio possidentis, *l. Sabinum.*



*Sabinus. communi divid.* & quia servitus pro parte imponi non potest, *ut d. l. pro parte. ff. de serv. & l. proprium ff. commun. præd. & l. si quis. §. 1. eod. tit.*

## ADDITIO.

a *Memoria in contrarium.* Adde Alex. *consil. 6. in 1. colu. in 1. vol. & cons. 7. in 1. col. etiam in 1. vol.*

b *Habere jurisd.* Quid sit jurisdictio, & in quot species dividatur, vide Alex. *cons. 68. in 2. vol. in antepen. col. in fi. & in princ. & in 4. vol. cons. 35. in 1. col. per totum. & in 2. in princ.* ubi ponit de mero & mixto imperio, & quæ dicantur esse de jurisdictione. Et an jurisdictio quærat, & probetur ex consuetudine, *vide Cornueum consil. 268. in 4. vol.*

Quæ sint necessaria, ut servitus constituatur, & ei quali possessio acquiratur.

## CAP. XVII.

- 1 *Servitus neque ad tempus, neque ex tempore, neque sub conditione, neque ad certam conditionem constitui potest.*
- 2 *Quasi possessio servitutis ut acquiratur, duo principaliter requiruntur.*

**S**exto principaliter aperiamus breviter, quæ sint necessaria ad hoc, ut servitus constituatur, & ejus quasi possessio acquiratur. Multa enim ad hoc sunt necessaria, ut servitus constitui possit. Primum est ex persona constituentis: videlicet, ut sit talis, qui possit eam constituere: & quis sit iste, *vide supra in 3. q. principali*, ubi plene disputavi. Secundum est ex parte ejus, cui constituitur, ut sit habilis ad acquirendum, & de isto dixi *supra in 4. q. princip.* ita quod prædium requiritur ex parte constituentis servitutem, & prædium etiam ex parte ejus cui constituitur, *ut est text. in l. 1. de serv. rust. præd. & Inst. de serv. §. inter rusticorum.* Tertium est respectu rei, in qua servitus constituitur, ut sit talis, in qua servitus constitui possit: quod declara, *ut dixi in præcedenti quæst. princ.* Quartum necessarium est, ut res cui acquiratur, seu cui acquirere volumus servitutem, sit habilis ad acquirendum: alias secus, *ut supra dixi in quæst. servitutum. ad fi. ver. hic est videndum. & habetur in l. ut pomum. de serv. & l. pecoris. de serv. rust. præd. & l. 2. & l. venditor. in princ. ff. communia prædio.* Quintum, quod servitus constituatur in totum, non autem pro parte, *ut l. pro parte. ff. de serv. & l. si quis duas. §. 1. commun. præd.* licet ad certam partem fundi pro diviso possit constitui, *ut l. ad certam de serv. & not. gloss. in d. l.*



- I** *in d. l. pro parte. & ibi per Dd. \** Sextum, quod servitus pure constituatur: nam ipso jure neque ad tempus, neque ex tempore, neque sub conditione, neque ad certam conditionem, *a* constitui potest, *text. est in l. servitutes ipso jure. quæ est l. 4. de servit. de quo dic, ut ibi per gloss. & Dd. & dicam infra in 8. quæst. princip.* quomodo & qualiter acquiratur servitus. Septimum est respectu loci, ut locus medius impediens servitutem non interveniat: sicut si esset sacer vel religiosus, *ut l. servitutes. §. si. de serv. & etiam aliquis aliquando, ut l. qui sella. 7. §. fin. ff. de serv. rust. præd. de quo plenius dicam in proxima quæstio. quæ impediunt servitutem constituendam.* Octavum, ut constituatur per verba juris, hoc est sonantia in jus, ut puta, concedo tibi jus cundi per fundum meum: non autem per verba sonantia in factum, ut puta, concedo tibi ire & agere per fundum meum, quia tunc esset potius jus personale, *ut l. apud Julia. §. si quis alicui. de lega. 1. & dixi plene supra in diffinitione servitutis realis & prædialis, & in illa quæst. quomodo cognoscatur, quando sunt servitutes reales & prædiales.* Nonum, quod jus insit in prædio dominante active, & in prædio serviente passive, ita quod non insit personæ, sed rei, *ut ibidem bene dixi.* Decimum, quod istud jus servitutis constitutæ respiciat & concernat utilitatem prædij dominantis, alias servitus non esset, *text. est in l. quoties 15. in princip. de servit. & dixi in dicta diffinitione.* Undecimum, quod alterius prædij seu libertatem diminuat, *ut l. stipulatio ista. §. si quis forte. de verb. oblig. dictum est in dicta diffinitione.* Duodecimum, & ultimum, quod interveniant verba solemnia ad constituendum, puta per stipulationem, vel in testamento, vel codicillis, vel in contractu, vel in donatione *b*, & simil. *ut est text. Inst. de serv. §. fina. & ibi not. & de hoc plene in 8. quæst. princip. \**
- 2** Ad hoc autem, ut quasi possessio servitutis acquiratur, duo principaliter requiruntur. Primo usus utentis servitute. Alterum, patientia alterius rem possidentis, quæ servitutem debet, *ut l. 1. §. si. de servi. rustic. prædio. quæ patientia non dicitur, nisi sciat eum uti quasi intendentem acquirere servitutem. ff. si servit. ven. l. quod si forte. §. 1. secundum Inno. qui not. dicit in c. bonæ. el. 2. in glo. & in c. si. extr. de postula. præla. & ibi per Dd. & idem notat. Arch. in c. non est. de consuetu. lib. 6. & vide de hac materia plene per eundem Innoc. in d. c. bonæ. in glo. quæritur. & in c. cum dilectus. in gl. recuperandæ. extr. de capel. mona. & in 8. in literis. de restitu. spol. & plenissime per Bald. in l. 2. C. de servit. & plene Flor. in d. l. servitutes. ubi ponunt, & examinant, quomodo & qualiter acquiratur quasi possessio in juribus incorporalibus, ubi videre poteris per te.*

AD-



## ADDITIO.

a *Conditio.* Quæ sint verba importantia conditionem, vide Alexan. *consil. 202. in 2. col. §. nam dicta verba. in 1. vol. & quando verba possunt se habere ad conditionem & modum, quomodo debeant potius capi. cons. etiam 102. in ea. col. §. confirmo quia. & in 4. vol. cons. 40. ubi ponit quæ verba faciant conditionem.*

b *Donatio.* Adde Alex. *cons. 25. in fin. in 2. volum. & in 3. vol. consil. 53. in antepenul. colum. versic. venio ad secundum.* Et quomodo statutum loquens de donatione, habeat locum in donatione ob causam, vel sub modo, habes *consil. 53. in pen. & ult. col. & consil. 78. in fin. in 3. vol.* Et an donatio inter vir. & uxo. firmetur juramento, vide Corn. *Cons. 41. in 3. volum. & an valeat donatio facta per minorem cum juramento, cons. 104. in dicto volum.*

Quæ impediunt servitutem constituendam.

## CAP. XVIII.

- 1 *Locus sacer, vel religiosus servitutem impedit.*
- 2 *Differentia inter servitutes rusticas & urbanas, in quibus consistat.*
- 3 *Locus medius an servitutes impediat.*

**S**eptimo necessarium est intelligere, quæ impediunt constituendam servitutem. Et \* dicas, quod locus medius aliquando impedit, puta si est sacer vel a religiosus, ut est text. in l. servitutes. in fin. de servi. & est text. in l. si prius. §. sed loco sacro. de aqua plu. arcen. & not. glo. in c. 1. de obser. jejuniy, & ibi per Canonist. & dixi in præcedenti q. principali. Idem est, si locus publicus est medius, si per id quod debet in medio fieri, impeditur publici loci libertas, vel publicus usus, ut si vellem de domo mea in domum tuam immittere trabem: corripiendo viam publicam, vel apponere ponticellum: vel si velim de fundo tuo ad meum deducere aquam, faciendo in via publica rivum: his casibus ille locus publicus medius impedit servitutem constitui, nisi principaliter lege permittente, ut est tex. in d. l. si prius. §. fin. cum l. seq. & not. Bart. in d. l. fin. vel nisi permittente senatu, ut l. 2. in princ. ne quid in loco pub. & dixi supra in 3. quæst. princ. versicul. item Imperator. vel nisi hoc mihi liceret ex lege municipali, vel à magistratu, cui hoc competret ex forma statuti, ut l. prohibere. §. plane quod vi aut clam. & not. Flor. in l. qui selli. §. fin. de servi. rusti. præd. Item alius locus privatus impedit servitutem, quando ille locus est extranei, & in eo est  
G aliquid



- aliquid faciendum, quousque etiam in illo servitus acquiratur, *ut l. in tradendis. §. interpositis. communia prædio. Et l. loci corpus. §. fin. si serv. ven.* Cæterum si medius locus sit constituentis servitutem, vel etiam extranei sint in illo, non est aliquid faciendum, propter quod servitus impediatur, tunc locus ille medius non impedit servitutem constitui, *ut d. §. interpositis*: & ideo servitus esse potest in urbanis prædijs, etiam interposito medio prædio servitutem non debente: quia si habeo jus servitutis altius non tollendi, remotioris domus utilitas erit, donec prædium meum extollatur, *ut est textus in l. Et ideo si servitus. ven.* Eodem modo quod dictum est de loco sacro, religioso, & publico, medio impediante servientem constitui: intellige quando in loco medio requiritur, quod aliquid fiat, alias non impediretur, *ut d. §. interpositis. secundum Flo. in d. l. qui sella. §. fin.* Et ideo non videtur esse \* differentia inter servitudes rusticas, & urbanas, licet *tex. in l. qui sella. §. si. tacite* videatur differentiam facere. & Azo in *summa. C. de serv. §. porro.* quod dictum est. sed re vera non est differentia an prædium meum impediatur utilitatem venire de uno prædio ad aliud: quod contingit duobus concurrentibus. Primum, quod prædium medium non sit constituentis servitutem. Secundum, quod ad usum servitutis aliquid sit in eo faciendum, vel exercendum, quod fieri potest invito domino, *ut l. invitum. cum l. preced. in fin. de serv. urb. præd.* Et tunc impedit constitui servitutem. Sed si nil erat faciendum, vel si erat prædium intermedium: tamen erat ejusdem domini prædij dominantis: & etiam quia potest facere in illo prædio medio quicquid vult, non impedit servitutem constitui, quia non impedit utilitatem pervenire, *ut est tex. in l. si cum servitus. ff. quemad. servi. amitt. Et in l. si aedes meæ. Et in l. nemo enim. de servi. urb. præd. Et in l. si mihi. §. penult. Et l. tria prædia. de servit. urb. præd.* Et de ista \* materia, an locus medius impediatur servitudes, vide per Bartol. in *l. si prius. §. si. de aqua plu. arc.* Et per Flo. in *d. l. qui sella. §. fin. urb. præd.* Et per Paul. de Castr. in *l. in tradendis. §. interpositis. communia prædio.* Et per Dd. in *§. æque. Instit. de actio. Et per Cuno. in cap. 1. de observatione jejuniij.* Item impedit servitutem constituendam, quando aliqua eorum quæ sunt necessaria ad ipsam deficiunt, *ut dictum est in q. preced. ubi videas.* Item quando id ex forma municipalis statuti esset prohibitum: pro hoc vide *de tex. cum glo. Et quod ibi nota. in l. qui luminibus. de serv. urb. prædio.*

## ADDITIO.

- 2 Religiosi. Adde Alex. *conf. 80. in colum. in 6. vol. & Corn. conf. 220. in 1. vol.* Quo-



Quomodo, & qualiter, & quando constituatur, & acquiratur, & retineatur servitus, & quæ servitutes dicantur habere causam perpetuam, seu continuam, quasi continuam, seu quasi perpetuam, & quæ causam discontinuam, & quanto tempore hujusmodi servitutes præscribantur.

## CAP. XIX.

- 1 Servitus, pactioibus, stipulationibus, testamentis, & contractibus constituitur.
- 2 Servitutes multiplices sunt, & quæ sint servitutes habentes causam continuam, & quasi continuam.
- 3 Servitutes habentes causam discontinuam, quæ sint,
- 4 Servitutes, quibus præscribitur 10. ann. inter præsentis, & 20. inter absentes, quæ dicantur.
- 5 Tempus, cuius non extat memoria in contrarium, quod dicatur, & quomodo probetur, remissive.
- 6 Possessio 100. annor. quomodo probetur, remissive.
- 7 Venditio non probatur, etiam si possideretur res alicujus, vel usufructus ejus, eo sci-ente, & patiente.
- 8 Positio allegantis titulum, quod titulum non habuerit, fieri potest.
- 9 Negativa quomodo probetur, remissive.
- 10 Res dicuntur possideri, quando causam continuam habens.

**O**ctavo principaliter expedit examinare quomodo & qualiter, & quando constituatur, & acquiratur, & retineatur servitus. \* Et dic, quod constituitur pactioibus, stipulationibus, & testamentis, & contractibus, *text. est cum gloss. Instit. de servit. §. pen. & fin. & dixi supra in 6. quæstio. princip. vers. 12. & est text. in l. potest etiam in testamento. 16. comm. præd. & l. binas ædes. de ser. urb. præd. cum simi.* & voluntate partium constituitur servitus ab invitis: & invitus dicitur ille, qui non consentit expresse, etiam si non contradicat, *ut l. invitum. de ser. urban. prædio.* Ideoque licet vadam per prædium tuum, vel aliqua projiciam in tuo, te sciante, & non contradicente: non statim est servitus, nisi præscribam, *ut l. 6. in fin. ff. eod. titul.* de qua præscriptione statim dicam, sicut econtra in amittendis servitutibus dicitur: nam licet altius tollas, me sciante, non statim domus tua est libera, *ut l. hæc autem jura. de serv. urba. præd. & not. gloss. in d. l. invitum.* Item constituitur & acquiritur servitus per consuetudinem, *ut l. 1. §. pen. & fin. & ibi per gloss. & Dd. de aqua plu. arcend.* Item acquiritur per præscriptionem, *ut habetur per gl. ordin. & mag. in hac materia, in l. servitutes. 14. la grande. ff. de ser. & ibi per omnes Dd. & per Azor.*



- in summa C. de ser.* Item constituitur servitus per consuetudinem, & habetur per gloss. & Dd. in leg. 2. *Codic. de ser. & aqua per Dyn. in c. possessor malæ fidei. & in c. seq. de reg. jur. in 6. & per Barto. in l. 1. §. denique de aqua plu. arc. & per Dd. in §. æque. Inst. de actio.* Circa \* quod primo est sciendum, quod servitutes quædam dicuntur habere causam perpetuam, seu continuam: quædam quasi perpetuam, seu quasi continuam: quædam discontinuam, ut not. per gloss. & Dd. in dict. leg. *servitutes. & habetur in l. foramen. de serv. urb. præd. & in d. l. 2. Cod. de serv. & aqua.* Et dic, quod illa servitus dicitur habere causam continuam, & perpetuam, quæ semper est in usu actualiter, & potentialiter, ut servitus aquæ ductus, & servitus altius non tollendi, & similes. Quasi continuam seu quasi perpetuam causam dicitur illa servitus habere, quæ perpetuo seu continuo potentialiter sed non actualiter est in usu, ut est servitus stillicidij, vel ductus aquæ ex cælo cadentis, ut d. l. *foramen. de servi. urba. præd.* Et est ratio: quia in istis non requiritur semper factum hominis ad usum servitutis, licet requiratur aliquando à princ. ad ipsam constituendam, ut in aquæ ductu: quia postquam aqua est derivata per rivum, vel canalem facto naturæ continuatur, & per seipsam semper fluit, & ita in servitute tigni injecti vel oneris ferendi: nam postquam semel est immissum per seipsum continuatur. Item in quasi perpetua seu quasi continua, ratio est: quia licet in illa non exerceatur semper: tamen est apta semper exerceri sine facto hominis, ut in servitute stillicidij, quæ est respectu aquæ ex cælo cadentis, quia non semper pluit, sed cum pluit, per seipsam cadit, & stillicidium est semper aptum recipere aquam sine facto hominis, postquam stillicidium factum est. \* Discontinua vero causam illa servitus habere dicitur, quæ non est semper in usu actualiter, nec potentialiter, sed necessario requirit interpositionem: quia in sui usu requirit factum hominis, quod non potest esse continuum, ut servitus itineris, viæ, & simil. Nam homo non potest semper ire, vel ducere currum aut plaustrum, l. *servitutes. 14. in princip. de servitut.* Et istud, quod dixi de causa discontinua, procedit in servitutibus realibus, quæ à re rei debentur: quia in istis ipsa res dicitur tales servitutes quasi possidere mediante facto hominis, non autem facto suo: & ideo cum in istis realibus ubicunque factum hominis requiritur ad usum & illud nō possit semper esse continuū, sequitur: quod illa res tales servitutes non continue possidet, & propterea dicuntur habere causam discontinuam. Sed secus est in servitutibus, vel personalibus juribus, quæ



quæ debentur à re personæ : ut est ususfructus, usus, jurisdictio, & simil. Nam in istis licet factum hominis requiratur, non solum ab initio, sed etiam ex post facto, non tamen dicuntur habere causam discontinuam, quia possunt animo possideri, ex quo personæ debentur, quæ habent animum : licet actus sint discontinui, ut eleganter notat Barto. in l. iusto §. non mutat. de usucap. & ibi omnino dicas, & notat. per Cyn. in l. 2. in 6. quæst. Cod. de ser. & aqua. quod not. pro hujusmodi materiæ fundamento. \* His itaque præmissis dicas, si est servitus, quæ habeat perpetuam causam seu continuam, vel quasi perpetuam, seu quasi continuam, ex his duobus casibus regulariter præscribitur longo tempore, videlicet 10. ann. inter præsentis, & 20. inter absentes, exemplo rerum immobilium, ut est text. in l. fina. C. de præscript. longi temporis, & in l. 2. C. de serv. & ibi hoc notat. per gloss. & Dd. & idem notat. gloss. ordi. in d. l. servitutes & ibi per omnes. Dd. & per Azo. in summa. C. de servi. §. item constituitur. & in l. 1. in 5. q. eo. titul. per Cyn. C. de ser. & aqua. & in l. 2. in 5. q. eo. titul. Sed si est servitus habens causam discontinuam, tunc regulariter non præscribitur, ut est text. in d. l. servitutes. in princip. & ibi per Dd. in d. 5. & 6. q. Sed illa regula fallit in multis casibus, Primo, quando quis fuisse usus jure servit. tanto tempore, in cujus contrarium memoria non existit, l. hoc jure. §. ductus aquæ. de aqua quoti. & æsti. secundum unum intellectum, scilicet quod ibi loquatur de hujus servitute, arg. l. 1. §. fi. & l. 2. §. antep. de aqua plu. arcen. & not. glo. mag. in d. l. servitutes de servi. & per omnes Dd. & not. gloss. in d. l. 2. & ibi per Dd. C. de ser. Et pro hoc adduco text. in c. super quibusdam. §. præterea. extr. de verb. sign. ubi habetur, quod tempus, cujus non extat memoria in contrarium, habet vim privilegij, & est text. in c. 1. in fin. de præscript. libr. 6. ubi dicitur, quod dictum tempus habet vim tit. Quando \* autem dicitur esse tantum tempus, cujus non extet memoria in contrarium a, & quomodo probetur, vide plenius per Innoc. in c. quod per novale. & in c. veniens. & ibi per Canonistas. de verb. sign. per Cyn. in l. 2. in 9. q. Cod. de servit. & aqua per Bar. in l. 1. §. Labeo. de aqua plu. arc. & per glo. & Dd. in l. arbiter. de prob. & per Flo. in d. l. servit. in ult. charta circa prin. & adde quod Cyn. tenuit in d. l. 2. 9. q. quod centum anni dicantur esse spatium tanti temporis, de quo non extet memoria. Idem tenuit Anton. de But. in c. veniens. in prin. ult. col. extra. de testi. & Inno. etiam ibi circ. fi. 2. col. in ver. item dicunt quidam, quod si constet. & idem sentit. Spec. in tit. de probat. in 2. parte & §. 1. vers. quod si testes. ad fi. illius



*verfi.* & idem tenet Bald. in d. l. 2. ad fin. 2. colum. C. de servit. & Cardin. Zabarel. in c. si diligenti. in fin. extra, de præscript. & not. per Dd. in iuribus præallegatis. Et \* quomodo probetur possessio 100. ann. vide per Bal. in auth. quas actiones. in ult. in princip. C. de sacros. eccl. & vide gloss. & quod ibi notatur in c. cum vobis. extr. de præscript. Secundus casus est, in quo fallit; quando utens allegaret seu habuisset titulum concessionis ab ipso domino, & sic ex aliquo titulo præcedenti dicat sibi à domino fuisse servitutem constitutam, nec id possit probare per testes vel instrumenta, & in adminiculum suæ intentionis inducat conjecturam, quia usus est servitute prædij domino sciente, & non contradicente per 10. vel 20. annos, scil. per 10. inter præsentis, & 20. inter absentes: quia præsumitur servitus constituta ex causa, quæ prætenditur præcessisse, arg. l. 1. in fin. de aqua pluvia arcen. & l. cum de in rem verso. ff. de usuris. ita singula. dixit gl. in l. servitutes. la grande. 14. gl. magna. in fin. de servit. & glo. in l. 1. §. fin. in versi. quamdiu. de aqua pluvia arcenda. Et idem ad litteram dicit Azo in summa. C. de servi. §. item constituuntur servitutes per consuetudinem, & idem not. Innoc. in c. si diligenti. extr. de præscr. & Io. And. & Dd. in c. pervenit. de cen. & idem tenet Bart. & Flo. in d. l. servitutes. & Dd. Ang. de Are. Instit. de action. §. aque. Et istam opinionem tenent communiter Dd. tam Legistæ, quam Canonistæ, ut dicit Paul. de Castr. in dicta leg. servitutes. Sed Petr. de Bellapert. Cyn. & Iacob, Butr. & Rav. de For. in leg. si certis annis. Codic. de pact. & Ange. ibi in sua repet. tenent contrarium, dicentes, quod l. cum de in rem verso. loquitur in faciente, hoc est, in solvente per 10. vel 20. annos: contra quem facilius præsumitur, cum ei non sit tantum imputandum. Et pro ista distinctione bene facit, quod not. Inno. in c. olim. cl. 3. ad fi. de restit. spol. Item pro hac parte ego adduco hanc rationem. Nam si opi. gloss. & Dd. esset vera, lex, quæ dicit, quod requiratur tantum tempus, cujus non extet memoria in contrarium, esset imposita potius verbis, quam rebus, contra l. 2. C. communia. de lega. & l. si. Cod. de usu. & c. commissa. §. porro. de elect. in 6. Nam quilibet qui fuisset in quasi possessione per 10. vel 20. annos, semper allegaret titulum à domino, & sic nunquam haberet locum dicta lex, quæ requirit tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium. Bar. autem in dict. leg. servitutes. conatur salvare glo. & dictam opin. communem, & respondet contrarijs, dicens, quod in his quæ sunt magni præjudicii, procedit opin. Pet. & aliorum sequentium, quod non habeat locum l.

CND



*cum de in rem versō.* sicut est in acquisitione dominij, vel partis ejus. \* 7  
 Nam si possiderem rem tuam tanquam meam, per longum tempus, te sci-  
 ente, & patiente, vel etiam usumfructum ejus, qui est pars dominij, *ut l. 4. de usufruct.* & postea dicerem te mihi eam vendidisse, vel concessisse, non probaretur per hoc venditio, vel concessio, *facit l. libertis. §. 1. de alim. & cib. leg. & l. nullo. Codic. de rei ven.* Sed in his quæ sunt parvi præjudicij, sicut sunt servitutes prædiales, per quas non acquiritur dominium, nec pars ejus, & tunc procedit opin. gloss. & pro hoc *allegat l. si filius. C. de petit. hered. & l. qui aliena. §. 1. de acquir. hered. & l. quam Tiberonis. §. sunt quædam ff de pec.* Item pro hoc *allegat gloss. similem notat. in l. pen. C. communi divid.* ubi contra patientem præluminatur titulus divisionis, qui est parvi præjudicij, *ut ibi notat.* Ad inconveniens quod dixi, videlicet quod lex videatur posita verbis & non rebus, non respondet, sed potest dici secundum Paul. de Castr. *in d. l. servitutes.* quod illud tempus, cujus memoria non extat in contrarium, requiritur, quando adversarius ignoraret. Si autem scit & patitur, & tunc sufficiat longum tempus, cum allegatione tituli, & isto modo potest salvari communis opinio. Posset etiam aliter responderi: quia licet sufficiat allegare titulum cum quasi possessione longi temporis, & esset præsumptio juris & de jure: tamen contra eam admitteretur probatio in contrarium per partis confessionem, *gl. est not. in authen. de aqualitate dot. §. illud. in verbo scribat. col. 7.* & est alia similis *in l. in contractibus. in princip. vers. nullo. C. de non nume. pecu. & not. Dd. in authen. sed jam necesse. de donatio. ante nupt. & Canonistæ in c. is qui \* fidem. de sponsal.* Et ideo posset fieri positio alleganti titulum quod non habuit titulum: sed si confitetur, allegatio tituli sibi non prodesset: ideo non credo, quod sit præsumptio juris, & de jure, sed juris tantum: ideo posset probari contrarium per alias probationes, *juxta notat. in c. bonæ memoriæ Maguntini. de elect. & in l. actor. C. de proba.* & per hoc patet, quod lex, quæ requirit tantum tempus, cujus non extet memoria, non erit imposita verbis, quando confiteretur adversarius, vel probaretur titulum non præcessisse: vel quando adversarius ignorasset allegantem titulum possedisse. Teneas itaq; opin. gloss. quæ est communis, & eam semper observari in practica vidi: & eandem practicam vidi observari, quando quis non soluit decimam per tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium: sed istud non examino, & ad ejus probationem inducit confessionem, vel quasi, tanti temporis, quod non extet memoria in contrarium,



rium, sed in hoc de decima est magis dubium : quia tractatur de magno præjudicio : sed in hoc plus est quam in præcedenti casu : quia allegatur non tempus longum, sed tempus quod non extat memoria in contrarium. Sed istud non examino : quia est longa materia. *de qua vide in c. 1. de præscript. libr. 6. & in c. super quibusdam. §. præterea. de verbor. signifi.* Sit ergo cautus ille, qui est usus aliquo servitu. jure discontinuo, ut semper alleget titulum aliquem habilem ad constituendam servitutem sibi, & probet se usum fuisse illo jure servitutis per decem annos inter præsentem. & 20. inter absentes, sciente adversario & patiente, & obtinebit : & sit etiam cautus in hoc, ut alleget se titulum habere ab adversario : qui possit servitutem imponere rei : nec alleget se titulum habere à quodam tertio : quia hoc non iufficeret : scientia enim & patientia non domini, non faciet resultare præsumptionem in facto alieno, sed in facto proprio, sic secundum Paulum de Castr. *in l. servit. de servit.* qui hoc declarat, & bene. Contra sit cautus etiam adversarius, ut quærat propositiones, vel aliter habere confessionem ab altera parte, scilicet quod nullum titul. habeat ab ipso, vel ab alio qui servitutem imponere potuerit : vel si non potest habere confessionem, quærat probare contrarium, coarctando dictum titul. ad certum locum, & tempus, *juxta no. in l. actor. C. de proba. & in d. c. bonæ. de elec.* \* Ubi habetur, quomodo probetur negativa, quia si allegans tit. cõfiteretur se non habere, vel etiam probaretur, illa allegatio titul. sibi non proderet. Et hæc tene menti perpetuo, quia sunt utilia, & non ita bene declarata alibi reperies. Tertius casus in quo fallit dicta regula, est quando quis probaret se habere verum titulum à tertio, nam tunc servitus, etiamsi haberet causam discontinuam, acquireretur longo tempore, videlicet 10. annis inter præsentem, & 20. inter absentes, *b per text. in l. fin. C. de præscript. long. temp. & per l. si ego. 11. §. 1. ibi, item rusticorum. de Publ.* quod est singulare, secundum Paul. de Castr. *in d. l. servitutes. de servi.* Debet ergo illa regula intelligi, quando quis non habebat verum titulum à tertio. Et quod dixi verum titulum debere probari, quia non iufficeret ipsum tantum allegare : usus enim longi temporis non posset operari duo specialia, scilicet quod faceret præsumi titulum ab extraneo, & ultra hoc quod sufficiat longum tempus cum tali titulo allegato, ubi alias requireretur tantum, cujus non esset memoria in contrarium, *per not. in l. 1. C. de dot. promiss. cum sim.* quia non accidit in titulo allegato à domino adversario, seu ab illo qui servitutem imponere potuit, quia usus longi temporis etiam hoc casu



casu inducit unum speciale tantum, scilicet probationem tituli, qua facta, sufficit, ne aliud tempus requiratur quasi possessionis ad præscribendum, ex qua præscriptione juris probatus est titulus ejus qui servitutē imponere posset, & immediate constituere, *arg. l. sequitur. §. lana. de usucap.* Quartus casus & ultimus est, in quo fallit dicta regula, secundum Paul. de Caltr. *in d. l. servi. in fin.* scilicet in servitutibus personalibus, quæ debentur à re personæ, ut usufructus, usus, jurisdictio, & simil. quia licet ad eorum u.ūm requiratur factum hominis, tamen non dicuntur habere causam discontinuam: quia animo possideri possunt, qui continuus est, licet actus hominis sint discontinui: ideo longo tempore præscribuntur, cum titulo, tamen vero: quia habet similitudinem cum dominio, quod longo tempore non præscribitur sine titulo *est casus in l. fin. circa fin. C. de præscript. long. temp. & l. si ego. §. fin. de Publ. & no. in l. justo. §. non mutat. ff. de usucap.* & intellige de titulo habito à non domino: non autem à domino: quia tunc non esset opus præscriptione, *ut l. clavibus. de contrah. emp. juncta d. l. sequitur. §. lana. de usucap.* sine titulo vero præscriberet longissimo tempore, *ut no. Cy. in l. 2. in 6. q. C. de serv. \** Sed prædicta 10 regula procedit in servitutibus realibus & prædialibus, quæ à re rei debentur: quæ res dicuntur possideri, quando habent causam continuam, *ut l. qui fundum. ff. quemadm. ser. amit.* sed ille habens causam discontinuam, non potest dici, quod continue possideat, nec per actum hominis: quia ille non est nec potest esse continuus: nec per animum, cum res animum nō habeat, *ut dixi supra in illa q. quando dicatur servitus habere causam discontinuam.* Ista autem non est proprie fallentia à dicta regula, quæ de servitute habente causam discontinuam loquitur: quoniam servitutes personales dicuntur habere causam continuam & perpetuam: *ut dixi*, & licet videatur, quod possit dici fallentia respectu actus hominis, qui requiritur in servitute personali, & tamen præscribitur longo tempore: quod non est in servitute reali, quæ factum hominis requirit, & est discontinua: quia longum tempus non sufficit: tamen dico, quod etiam hoc casu non est proprie fallentia: quia in ista servitute personali requiritur tit. à non domino, *ut dixi.* quod si intervenisset in servitute reali habente causam discontinuam, idem esset: quia etiam longo tempore præscriberetur, *ut dixi in tertio casu præcedenti*, & sic in effectu quantum ad tempus præscribendi, non videtur esse differentia inter servitutem habentem causam discontinuam, & servitutem personalem habentem causam continuam: quia in

H

utraq̃ue



utraque sufficit titulus à non domino cum possessione, vel quasi longi temporis. Sed ubi non intervenisset tit. bene esset differentia, quia in servitute reali regulariter non præscribitur, nisi per tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium, sed in servitute personali sufficerent 30. anni, quod est longissimum tempus, *ut not. Cyn. in l. 2. in 6. q. C. de servitutib. & aqua. & supra. dixi*, quæ omnia bene not.

## ADDITIO.

a *Memoria in contrarium.* An tempus 100. ann. dicatur tantum tempus, cujus in contrarium memoria non exilit, & an usus tanti temporis vim habeat concessionis & privilegij. *Alexan. 5. volu. in consil. 16. in 2. colum. in versic. secundo principaliter. & in consil. 24. & ibi*, an illud tempus sufficiat ad præscribendum metum imperium.

b *Absentes.* Adde Corneum *consil. 35. incipiente.* In hac. Et præsens incivitate tua quis præsumitur esse, & non præsumitur absentia *consil. 50.* Et an absens dicatur ille, qui non est præsens in judicio, *consil. 58. in 2. vol.* Et quis dicatur absens, vide *Alex. in 5. vol. consil. 100. in 4. col. in princ.*

Quot sint necessaria ad inducendam præscriptionem in servitutibus habentibus causam continuam, vel quasi, an requiratur titulus & bona fides, & an de jure inter jus canonicum & civile sit differentia in præscriptionibus, & an servitus possit constitui sub conditione, & duplici conditione, videlicet extincta & inceptiva.

## CAP. XX.

- 1 *Servitutis ad præscriptionem quot necessaria sint.*
- 2 *Bona fides in præscriptionibus an præsumatur.*
- 3 *Bona fides in quibus casibus allegari debeat.*
- 4 *Bona fides an in libertate præscribenda requiratur.*
- 5 *Præscriptione quomodo scientia & patientia adversarij requiratur.*
- 6 *Servitutibus in præscribendis an titulus requiratur.*
- 7 *Præscriptio contra ecclesiam omnino titulum requirit.*
- 8 *In servitutum & jurium incorporalium præscriptione septem requiruntur.*
- 9 *Interruptio naturalis longissimi temporis in juribus incorporalibus præscriptionem impedit.*
- 10 *Servitutes non constituuntur, ut aliquid in tuo facias.*
- 11 *Præscriptio quandoque plus potest, quam pactum.*
- 12 *Ire per civitates & domos alienas licitum non est.*

23 *Servitutes reales & prædiales ipso jure non recipiunt certum tempus ex parte antea originem impediendam, sed conditionem.*

14 *In jure corporali quomodo quæ tradere teneatur.*

**D**ictum est supra, quod servitus habens causam perpetuam, vel continuam, vel quasi, præscribitur longo tempore. Sed \* quot sunt necessaria ad d. præscriptionem? Dic-plura. Primum, quod volens præscribere fuerit usus jure servitutis, scilicet eo animo, ut possit uti jure suo adversario invito, non jure amicitiae vel familiaritatis, quia tunc nunquam præscriberet. *l. fin. l. & ibi not. quemadmod. servit. amit. & l. qui jure familiaritatis. de acquirend. possess.* & ideo si transivit quis per fundum tuum longo tempore per aliquam viam ibi existentem, quam publicam esse credebatur, & cuilibet liceret per eam transire, non acquirit servitutem, etiam si tanto tempore fuisset, cujus in contrarium memoria non existit, nec acquirit interdictum, de itinere actuque privat. in ipsa servitute habenda, ut eleganter not. Paul. de Caltr. *in d. l. fin.* qualiter autem probetur, quod quis fuerit usus jure suo, seu jure servitutis, plene habetur per glo. Bart. & Dd. *in l. 1. §. 2. de itinere actuque privat.* & per Innoc. & Dd. *in cap. bona, cl. 2. de postulat. prælat. & de causa poss. & propr. o. cum eccles. in ver. affuisse,* & per Bart. & Dd. *in d. l. qui jure familiaritatis,* & per Fior. & Dd. *in l. servi. de ser. &c.* Secundum, quod requiritur bona fides, quia credebatur sibi servitutem competere, *ut not. gloss. in d. l. fin. & in l. 2. C. de servitut.* quod verum, si vult præscribere longo tempore, secus si longissimo puta 30. vel 40. annorum: quia de jure fforum & Cod. etiam sine bona fide poterat præscribi, sicut dominium. *per l. sicut. de præscrip. 30 annorū.* & not. Cyn. secundum Pet. *in l. 2. in sexta quæst. C. de servit.* hodie vero de jure Canonico nullo modo potest, *ut in c. fin. extra. de præscript. & in c. possessor malæ fidei, lib. 6.* Sed advertendum quia ubi constat vere de mala fide, procedunt prædicta. Sed ubi esset præsumpta mala fides tantum, tunc post 20. annos talis præsumptio malæ fidei non potest allegari. casus est not. & ibi hoc not. Barto. qui ita dicit intelligi *in l. fin. C. unde vi.* & idem not. Ant. de Butr. *in c. sepe in 5. colum. versic. item hoc verum. extr. de restitut. spol.* Nunquid \* autem in dubio bona fides præsumatur? videtur quod sic, *per l. pen. C. de evictio. & per l. si fundum C. de rei vend.* Dicas in hoc, quod si quis possedit cum titulo, regulariter præsumitur bona fides, nisi probaretur contrarium: quod fallit, quando titul. esset improbatus à lege, quia tunc semper præsumitur mala fides, *text. est not.*

H 2

in 42



in l. quemad. ver. male fidei, C. de agri. & censu. & ibi hoc not. Bar. quem  
 omnino vide. Item fallit, quando fuisset ei denunciatum ne emeret, ut  
 d. l. si fundum. C. de rei vend. Item fallit, si coram aliquibus dixisset, se  
 scivisse rem esse alienam. Item si de hoc erat fama in vicinia, & ipse erat  
 vicinus, ut not. Bart. in l. Celsus. in penult. col. de usuc. Item si procura-  
 vit habere titulum, ut not. singulariter Bal. secundum Odo. in l. quoties,  
 C. de rei vend. sed si quis possideat, vel quasi sine titulo, tunc regulariter  
 præsumitur mala fides, ut not. in l. fin. C. unde. vi. Item si quis sciebat  
 fundum alienum esse, nec habebat aliquem titulum concessionis servitu-  
 tis, præsumitur mala fides: quia sciebat vel scire debebat, non posse uti  
 illo fundo sine licentia domini: requiritur ergo, quod credat se habere  
 servitutem, qua utitur, licet revera non habeat: sed erravit in facto, quia  
 forte audiverat à patre suo hoc dici, vel erat publica vox in vicinia, nam  
 hoc tribueret justam causam credendi, & sic bonam fidem, ut not. Bal. in  
 d. l. Celsus, in 2. col. & in l. 1. §. hoc interdicto. in 3. col. de rei. act. privat.  
 3 & Bal. in d. l. indicia ver. ergo quero. C. de rei vend. Adverte tamen, \*  
 b quia licet aliquando bona fides præsumatur b: tamen in casibus, in quibus  
 requiritur, non sufficit quod præsumatur, sed ipsa debet deduci & allegari.  
 ut est casus sign. in l. si adulterium cum incestu. §. idem Pollioni, de adul.  
 secundum Ange. in l. cum qui. §. fin. de Publ. & vide ad hoc Bart. in l. cum  
 quidam. in ult. colum. in princ. si cert. per. ubi dicit, quod super non alle-  
 gatis non cadit præsumptio. & idem not. Bal. in l. si certis annis, in 5. col.  
 C. de pact. quod bene not. in præf. quia vidi multos errare hoc non perpen-  
 dentes. Et quod dixi de bona fide, intellige quod requiritur in servitute  
 4 præscribenda. Sed \* nunquid in libertate præscribenda requiratur bona  
 fides? vide per gloss. ordin. in l. fin. quemadmodum ser. amitt. & ibi per Dd.  
 & dic quod in præscribenda libertate personali requiritur bona fides. l. 1.  
 C. de præscript. long. tempor. quæ pro libertate comp. Sed in præscribenda  
 libertate distingue. Aut loquimur de libertate rei urbanæ. & requiritur  
 bona fides. l. hæc autem jura. de servit. urban. prædio. Aut rei rusticæ, &  
 non requiritur bona fides. l. penult. C. de servit. Et ratio diversitatis est,  
 quia in scribenda libertate requiritur factum, & usus præscribentis, & ideo  
 non mirum, si ejus bona fides requiritur, sed in realibus non requiritur ali-  
 quod factum hominis præscribentis, sed sola negligentia ex parte admit-  
 tentis. ideo non consideratur in admittendo bona fides adversarij: ut not.  
 in d. l. fin. & in d. l. 2. C. de servit. & dicam infra plenius in decima & ult.  
 quæstio.



*quæstio. princip.* Tertium quod requiritur in ista præscriptione, est quod quis fuerit usus longo tempore, videlicet 10. annis inter præsentis, & 20. inter absentes, *ut not. in l. servitutes, ff. de servit. & in l. 2. C. eod. titul. & supra dixi*, quod est verum in prædio privati, sed in prædio ecclesiæ requiritur tempus 40. annor. sicut in præscriptione dominij rerum ecclesiæ, *ut voluit Innoc. in cap. diligenti, de præscript. & Dd. Canon. st. in cap. pervenit, de censib. & sequitur Paul. de Castr. in d. l. servit.* circa quod adde quod dicam infra, vers. sed contra hoc opponitur. Quartum quod requiritur, est quod usus fuerit sciente adversario. *l. 2. C. de serv. & ibi per gloss. & Dd. & etiam eo patiente. l. quoties. 15. §. 1. ff. de servit.* & in ista scientia & patientia consistit quasi possessio jurium incorporalium. Quod limita principaliter duobus modis. Primo, scilicet, \* ut scientia & patientia adversarij requiratur, volendo præscribere longo tempore, sed si longissimo, scilicet 30. vel 40. annis, secus: nam tunc non requiritur scientia, nec patientia adversarij. sicut enim operatur titulus, ut possim præscribere adversario ignorante vel non patiente, ita etiam operatur longissimum tempus, quando titulus non intervenit, ut singulariter dicit Paul. de Castr. *in l. 2. C. de servit.* Secundo fallit, quando præscribens haberet titulum à quodam tertio, qui tanquā dominus illius fundi concessisset servitutem illius fundi, cum non posset, tunc præscribitur etiam ignorante vero domino, sicut præscriberet dominus ipsius rei, *l. final. C. de præscrip. long. tempor. & hoc voluit expresse Petr. ut refert Cyn. in l. 2. C. de servit.* dum loquitur in servitute formata, qua quis habet titulum, & hoc etiam sequitur Paul. de Castr. *in d. l. 2. & in d. l. servitutes.* quæ dicit, quod de hoc est text. *in l. si ego. §. 1. de Publi.* in alternativa, quæ ponitur ibi, dum dicit, quod per traditionem consistit, vel per patientiam. Nam per traditionem dicitur constituta, quando habet titulum à tertio. & non videtur requiri patientia domini. & dum subdit, per patientiam, loquitur quando non habebat titulum, quo casu bene requiritur, & ista est singularis limitatio ad illud quod communiter dici solet, quod in juribus incorporalibus non est dare quasi possessionem, nisi per scientiam & patientiam domini, quod contingere potest in multis, ut in pascuis, & aquæ ductibus, & jurisdictionibus, & jure piscandi, de quibus quotidie oriuntur lites in partibus istis, & pauci sunt qui hoc advertant, quia communiter dicitur, quod quis non posset in his præscribere, nisi cum scientia & patientia adversarij, & hoc debet probare. Sed tu adverte an habeat titulum

H 3

vel.



vel non : quia si habet titulum , non est opus probare scientiam , vel patientiam , secundum Paul. de Castr. *in d. l. servitutes, de servitut.* quod singulariter tene menti. Sed \* nunquid requiratur titulus in istis servitutibus præscribendis ? Dicas breviter, quod non, *ut est casus in l. si quis diuturno. & ibi gloss. & Dd. ff. si servit. vend. & not. per gloss. in d. l. servitutes. & in d. l. 2. C. de servitut.* & ibi per omnes Dd. & not. gloss. in l. 1. §. final. in versicul. *quamdiu. de aqua plu.* & per Bart. in l. fin. *quemad. serv. amit. & idem no. e xpresse Innocen. in cap. si diligenti, de præscrip. & istud teneas, licet aliqui dixerint, quod requiratur saltem allegatio tituli. & not. bene. Istud tamen fallit in usufructu & prædijs ecclesiæ, ut statim dicam, & intellige de titulo non solum habito à domino prædij servientis, nam de illo dubium non est, quod requiritur ad præscribendum : quia si à vero domino titulus haberetur, statim servitus acquisita esset, & non esset necessaria præscriptio, *l. sequitur. §. lana. de usucap.* sed intelligo etiam de titulo habito à quodam tertio, puta quia Titius tanquam dominus prædij tui, cum non esset, concessit mihi servitutem in eo, & ego credens ipsum dominum esse, forte quia possidebat, fui usus servitute longo tempore, te sciente, & patiente, ratione illius concessionis : nam etiam talis titulus non requiritur ad præscribendum talem servitutem realem. Et ratio, quia in servitutibus & juribus incorporalibus titulus non requiritur, sed in corporalibus sic, ut est iste : quia istæ servitutes reales quærentur rei, quæ sibi non potest de titulo providere, sed alia jura incorporalia quærentur personæ, quæ sibi de titulo providere potuit & ista fuit ratio Pet. Item est & alia ratio. quia in corporalibus agitur de majori præjudicio, scilicet de acquisitione dominij, quam in incorporalibus : quia tunc sola res afficitur, & ejus tantum conditio gravatur, & hæc fuit ratio Dyn. *in cap. 2. de reg. jur. lib. 6.* quam sequitur Cyn. *in l. 2. in 5. quæst. C. de serv.* & videtur mihi verior. & ideo in præscribenda servitute usufructus, requiritur titulus, cum usufructus sit pars dominij, *l. 4. de usufruct.* & per consequens in eo præscribendo tractetur de magno præjudicio ad similitudinē præscriptionis rerum corporalium. Sed contra hæc opp. & imo videtur, quod in præscribenda servitute verus titulus requiritur, nam ille qui servitutem præscribit, habet contra se dispositionem juris communis : quoniam omne præsumitur liberum, nisi probetur habere servitutem, *l. alius. 8. C. de servit.* ergo videtur, quod non solum allegatio, sed etiam tituli probatio sit necessaria, *per s. 1. de præscript. lib. 6. Innoc. in c. diligenti, de præscrip.* solvit hoc contrarium,*



rium, quod non dicitur contra se habere jus commune qui præscribit servitutem: quia jus non prohibet quem habere servitutem in prædio alieno, sed tunc dicitur habere jus cōmune contra se puta si unus episcopus exercet jurisdictionem in diocesi alterius episcopi, dicit Paul. de Cast. *in d. l. servitutes*. quod non comprehendit, quid sit hoc dicere: quia verum est, quod in prædio alieno non prohibetur habere servitutem volente & consentiente domino, sed eo nolente sic. & eodem modo unus episcopus volente alio episcopo. unde dicit ipse, quod *c. 1. de præscriptio. in 6.* loquitur de præscriptionibus, currentibus contra ecclesiam, vel res ecclesiæ, secus contra privatum. Et ideo ipse concludit, \* quod qui vult præscribere servitutem in prædio ecclesiæ, cum habeat contra se jus commune, necesse est ut habeat titulum saltem à non domino: vel etiam à domino titulum utilem: *juxta quæ habentur in c. quarta. de præscript.* quia si esset utilis, non esset necessaria præscriptio. *l. sequitur. §. lana de usucapio. quod not. pro limitatione l. si quis diuturno. si servit. vind.* Potest etiam dici, quod Innoc. bene solvit, quia volens servitutem præscribere, non habet jus commune contra se, quia est præter jus commune, & tunc diceretur contra jus cōmune, quando expresse prohiberet præscriptionem, *ut not. in dict. cap. 1. de præscript. in 6.* Quintum quod requiritur ad præscribendam servitutem, quando est negativa, ut servitus altius non tollendi, scilicet prohibitio usus, *ut not. gloss. in l. qui luminibus, de servi. urb. præd. & in l. 1. Cod. de servit. & gl. 3. in c. abbate. de verb. sign. & Dyn. in l. prius. de nov. operis nunc.* Et ideo in istis servitutibus quæ consistunt in prohibendo, ut est servitus altius non tollendi, non acquiritur quasi possessio, nisi per prohibitionem ex parte pretendentis servitutem, & patientiam adversarij. Sed in his, quæ fiunt in faciendo, ut aquæductus, & simil. non requiritur prohibitio, sed usus & patientia adversarij, quia in his consistunt quasi possessio: & in prædictis negativis servitutibus sufficit unus tantum actus prohibitionis ad hoc, ut quæeratur ista quasi possessio, puta ne altius tollas, vel per fundum vadas, *ut sentit gloss. in leg. 1. Codic. de servitut.* Sed in affirmativis, ut eundi per fundum, vel aquam ducendi. Dic quod si sunt tales, in quibus possit esse usus per modum facultatis & familiaritatis, ut itineris, quia permissum est ire per fundum tuum donec prohibearis, *ut l. Divus. 16. de servit. præd. rustic.* & tunc requiritur, quod iverit saltem 30. diebus, ad hoc ut constitutur in quasi possessione, *ut l. 1. §. 1. & ibi Bart. destiner. actusque privat.* Sed si non potest in eis esse usus ratione familiaritatis, puta ducere aquam  
per



per fundum tuum : in ista quasi possessione quærenda , etiam unus actus sufficit : *ut in l. 1. §. quod autem, de aqua quotid. & æsti.* & ita tenet Petr. & Cyn. *in d. l. 2. in 6. quæst. C. de servit.* & Bart. *in l. 1. cod. tit.* & Bal. *in d. l. 2.* & Flo. *in l. servitutes, ff. de serv.* quod bene not. Sextum quod requiritur, est tempus, scilicet longum, quando servitus habet causam continuam, vel quasi : sed si habet causam discontinuam regulariter requiritur tantum tempus, cuius non extet memoria in contrarium, de quo dic ut plenius dixi *in princ. huius 8. q. princ.* Septimum & ultimum requiritur, ut præscribens sit dominus fundi, cui servitus est acquirenda, completa præscriptione, alias, si esset simplex possessor, sic ut non posset ei fundum acquirere per pactum : *ut dixi supra in quæst. princ.* ita per præscriptionem, sic ut nec posset servitutem imponere, etiam si partem dominij in fundo haberet : *ut l. pro parte, de servitut.* licet aliquando plus possit præscriptio quam pactum, *ut gl. not. in l. 1. famil. hercisc.* & *in l. sed si inter me, de servit. urban. præd.* & *in prædictis iuribus not.* Ex \* prædictis autem collige secundum Flor. *in d. l. servitut.* septem specialia in ista præscriptione servitutum & iurium incorporalium. Primum est, quod non requiritur vera possessio, sed quasi, quia iura incorporalia non possunt possideri, *ut l. servus, §. incorporales, de acq. rer. domi.* Secundum, quod procedit contra possidentem : *ut habetur Inst. de act. §. æque.* quod non est in rebus corporalibus, *ut ibi.* & *l. 2. Cod. de præscript. 30. ann. not. per gloss. in l. 1. in fin. Codic. de servo fugi.* & *ibi per Dd.* Tertium, quia non requiritur titulus, *leg. si quis diuturno, ff. si serv. vendi.* & *supra dixi,* ergo sufficit etiam non solennis, *ut habetur in l. post mortem, de adoptio.* facit ad hoc gloss. notab. *in l. vinum, in gloss. magna, in fin. si certum pet.* Quartum, quia requiritur scientia ejus contra quem præscribitur, *l. 2. C. de servit.* Quintum, quia requiritur etiam adversarij patientia *d. l. quoties, 20. de servitut.* Sextum, quia aliquando requiritur prohibitio pro adipiscenda quasi possessione : eo quia non cadit aliquis actus alius corporalis pro ea adipiscenda, qui sit conformis juri quærendo, nisi prohibitio, *ut dixi supra in versic.* quintum, quod requiritur ad præscribendam servitutem. Septimum, quia præscriptio longi temporis in istis corporalibus interrumpetur per solam missionem executoris, licet secus sit in corporalibus, *ut C. de rei vend. l. mortis litis.* & *hoc voluit singul. gloss. sub dubio tamen forte, in l. 1. in gloss. 3. in fin. C. de servitu.* Sed Bartol. limitat hæc procedere, quando præscribens non habet titulum : quia tunc solum ex negligentia non potentis causatur, ideo



ideo insurgente vigilantia impeditur. *C. de præscript. 30. annor. l. sicut*, sed si haberet titulum, non sufficeret sola missio executoris, quia illa non causatur ex sola negligentia, *ut habetur in d. l. sicut*. & hoc procedit de jure civili, sed de jure canonico secus, quia omnis præscriptio de jure cano. impeditur per solam missionem executoris. Ratio, quia superveniens mala fides, etiam sine aliquo judicio præscriptionem impedit, *c. fin. & ibi nota. de præscript. c. possessor malæ fidei. de regul. jur. lib. 6.* & hoc tenet Bald. in *l. 2. C. de servit. in versic. ulterius quæritur*, nunquid præscriptio, quem sequitur Angel. de Aret. *Institut. de actio. §. æque*, teneo quod illud servandum esset in foro civili. *juxta not. in d. c. fin.* \* Naturalis autem interruptio impedit præscriptionem etiam longissimi temporis in istis incorporalibus. *l. servitutes, & l. 2. C. eodem. titul.* & hoc facit contra eum, qui vult præscribere molendini clusam, quam cursus aquarum semper interruptit, ut non videatur præscribere quia perditur possessio, quod est verum, si destruat in totum, vel pro majori parte, alias secus, *argum. l. domum de contrahend. emp.* & hoc tenent Baldus & Angel. in *d. l. servitu.* quod notandum est. Et per hæc expeditus est unus modus acquirendi servitutem per præscriptionem, ac etiam perfecte expedita est materia præscriptionis in acquisitione servitutum. De præscriptione autem in servitute amittenda, dicam in *decima & ultim. quæst.* Item constituuntur etiam omnes servitutes non per traditionem veram, quia incorporalia non recipiunt traditionem. *de acquirend. rer. dom. l. servus. §. incorporales.* sed quasi traditionem, quæ fit per scientiam & patientiam domini, ipso me ducente in possessionem. unde etiam cavet, quod me non impediat utentem, *l. 1. §. fin. ff. de serv. præd. rust. de act. emp. l. ratio. §. si inter. de servi. l. quoties. 20.* de ista cautione habetur in *l. harum. & l. legi. si servit. vend.* Item \* consti- 10  
tuuntur servitutes, ut patiaris me uti servitute per prædium tuum, non autem constituuntur, ut tu aliquid non facias in tuo, puta ne eas per fundum tuum, neve ibi consistas, neque eo fruaris, secus si concederes mihi jus, tibi non esse in fundo tuo aquam quærere minuendæ aquæ meæ gratia: *ut l. quoties, 15. de servit. in princ.* nec etiam constituuntur, ut tu aliquid facias in tuo: puta viridaria tollas, amœniorem prospectum præstes, vel in tuo pingas, *ut d. l. quoties, 15. §. 1. eo salvo*, quod in servitute oneris ferendi dicitur, ut is debeat sustinere parietem vel columnam qui debet servitutem oneris ferendi in pariete vel columna sua, *ut l. eum debere columnam. de serv. urban. præd. & l. sicuti. §. 1. §. distant. si servi. vend. & dixi supr.*  
I in 1. q.



in 1. q. prin. in prima natura servitutum. Item servitutes constituuntur in fundo simpliciter : quo casu totus fundus servitute afficitur, ut per quamlibet ejus partem ire agere liceat, l. si cui. de ser. & l. si mihi concesseris, cum l. seq. l. si via. de servi. rust. præd. nisi domino prædij certus locus servitutis designetur, ut l. nam satis est, 6. §. sed si is fundus, quemadm. ser. amit. de quo dic, ut dicam in 2. quæst. princip. Item omnes servitutes constitui possunt ad partem prædij divisam : ut l. ad certam. de ser. & not. in l. pro parte. ff. de servit. non autem ad partem indivisam : ut est text. cum gl. in d. l. pro parte. & l. ut pomum. §. 1. co. t. & l. 3. in princ. de servit. leg. & l. si quis partem. C. commun. præd. Constituta autem servitute meo prædio, si nanciscor ejus dominiū pro parte indivisa, pro ea parte servitus extinguitur. & pro alia remanet, d. l. ut pomum. §. 1. si autem non est constituta in toto prædio, sed tantum promissa, extingueretur servitus in totam, me adepto dominiam prædij. d. l. pro parte : nam multa impediuntur facienda, quæ non dissolviuntur jam facta, l. patre furioso. de his qui sunt sui vel alie. jur. & not. per gloss. in d. leg. pro parte. item non potest constitui pars servitutis, ut quis teneatur ad partem ejus : quia omnes servitutes individue sunt, præter servitutem ususfruct. ut dixi in 3. prin. divisione servitutum, & si promissor vel stipulator servi decessit, quilibet hæres tenetur in solidum, & quilibet hæres stipulatoris agit in solidum, ut dict. leg. pro parte, & l. via. de servitu. & fam. hercifo. l. hæres, §. an ea. & l. 2. de verb. oblig. l. 1. §. ususfructum. ad leg. Fal. Item licet unus ex socijs non possit per pactum acquirere servitutem fundo communi, ut l. si unus ex socijs. de servit. rust. præd. tamen per tempus seu temporis lapsu, hoc est præscriptione, acquirere potest, text. est cum glo. not. in l. sed si inter me. de servitut. urban. præd. & ibi per Dd. & ibi hoc etiam tenet do. Paul. de Cast. in d. l.

**II ex parte.** Ex quo not. \* quod aliquando plus potest præscriptio, quam pactum, idem not. glo. in l. 1. fam. hercif. Item post constitui servitus certo modo, ut cum certo genere vehiculi non agatur, veluti cum equo duntaxat, vel ut certum pondus vehatur, vel ut res illæ traducantur, aut carbo portetur, ut est text. in l. servitutes 4. §. 1. de servit. Item potest constitui servitus, ut usus servitutis temporibus secerni possit, puta ut quis post horam tertiam usque in horam decimam eo jure utatur, vel alternis diebus utatur, ut est text. in l. via. §. 1. de servi. & in d. l. servitutes 4. §. fin. eor. & hoc servatur in multis locis in aquæductu. Idem servitus potest imponi & restringi ad certum tempus : puta ut liceat ire de die tantum, & non



non de nocte, maxime in urbanis prædijs, *text. est cum gloss. in leg. iter, cō-*  
*muniæ prædio.* Ex quo not. ibi Paul. de Cast. \* quod non est licitum ire <sup>12</sup>  
 per civitatem, nec per domos alienas. Item constitui potest servitus etiam  
 de ædificio futuro: *ut l. si servitus, §. futuro, de servitu. urba. prædio. & l.*  
*Labeo. de servit. rust. præd.* Item constitui potest, ut aquam quærere, &  
 inventam ducere liceat, *ut d. l. Labeo. & dixi supra in illa quæst.* in quibus  
 rebus potest servitus constitui, & omnia quæ ibi dicuntur, possunt hic ad-  
 di. Item servitus navigandi potest per lacum perpetuo constitui, *ut l. via*  
*constitui. §. si lacus. de servit. rust. præd.* Item via, iter, actus, haustus a-  
 quæ fere iisdem modis constituuntur, quibus usufructus constitui potest.  
*ut est text. in l. via, in princ. de servitut.* Item servitus ipso jure neque ex  
 tempore, neque ad tempus, neque ad certam conditionem, verbi gratia,  
 quandiu volam, constitui potest. Sed si hoc modo constituitur, obstat  
 facti vel doli exceptio contra promissionem servitutis vendicanti, *ut est*  
*text. in l. 4. quæ incipit. servitutes, de ser. & ibi plene per gloss. Bart. & Dd.*  
 Et pone exemplum ex tempore, scilicet, ut incipiat post pascha, ad tem-  
 pus, ut incipiat nunc, & duret usque ad pascha, sub conditione, intellige,  
 extinctiva, scilicet. ut constituo tibi servitutem, quæ extinguatur si navis ex  
 Asia venerit. non autem intelligas de conditione inceptiva, videlicet, con-  
 stituo tibi servitutem in tali fundo, si navis ex Asia venerit, quia sub con-  
 ditione bene potest constitui servitus, sicut & dominium potest sic trans-  
 ferri, & possessio, *ut de acquiren. possess. l. si quis absenti. §. si quis, & not.*  
*gloss. in d. l. 4. in verbo, sub conditione,* quæ glo. faciens differentiam inter  
 conditionem extinctivam & inceptivam, non est alibi, secundum Raph.  
*in l. respiciendum. si cer. pet. & Flo. in d. l. 4. & communiter tenetur.* Et  
 ex his no. \* quod servitutes reales & prædiales ipso jure nō recipiunt cer- <sup>13</sup>  
 tum tempus ex parte ante ad impediendum originem, sed conditionē sic, <sup>e</sup>  
 sicut videmus in obligatione e, quæ constitui non potest ex certo tempo-  
 re, *l. obligationum fere, §. placet. ff. de act. & oblig.* sed sub conditione sic *ut*  
*l. cedere diem, de verbor. sign.* Ex parte vero post, id est, ad ipsam obliga-  
 tionem servitutis faciendam, non recipiunt conditionem, nec diem, quan-  
 tum ad substantiam ipso jure, sed obstat exceptio: quia tempus non est  
 modus tollendæ, &c. quia postquam inceptum semel competere, durat per-  
 petuo, sed adveniente die vel conditione, obstat exceptio, *ut d. §. placet.*  
 & habetur *in l. nemo potest, de leg. 1.* Et hoc est quod dicere voluit text. *in*  
*l. 4. de servi.* & in istis appositio temporis contra naturam actus non vitiat



nec vitatur, sed operatur in eo quod operari potest circa ipsum, & non contra substantiam, ut d. l. 4. & l. eum qui ita. §. qui ita, de verb. oblig. & habetur in d. l. nemo potest. Et de intellectu & materia in d. l. 4. vide ibi plenius per Bar. & omnes Dd. & plenius per Rosfred. in suis libellis juris civilis, in actione confessoria, vers. item queritur quæ dicitur, & vide quod dixi supra in 6. quæst. princ. Et adde quod licet servitus constitui possit ex parte ante, sub conditione ad impediendum originem, videlicet promitto tibi servitutem in tali fundo, si navis ex Asia venerit, tamen si ante eventum conditionis tradidi, vel quasi, per patientiam transit in jus servitutis, ff. de solut. l. sub conditione, de jure dot. l. nisi. secundum glo. not. in d. l. 4. in vers. sub conditione, circa prin. ibi, si ante cond. tradidi, quæ gloss. non est alibi, secundum Ang. & ibi Dd. Ex quo not. singulariter, quod sicut  
 34 in re\* corporali qui tenetur dare sub conditione, si interim tradat corporaliter, transfert statim dominium, l. dotis fructus, in fin. de jure dot. ita in jure corporali, si quis promisit uni dare sub conditione, si interim patitur illum uti, quod pro traditione habetur, l. quoties. 20. de servitut. censetur illud jus proprietatem transferre, per gl. illam notab. quam teneo, licet Angel. ibi dicat, quod non credat illam verum dicere.

## ADDITIO.

a *Præscript.* Adde Alex. consi. 34. in 2. colu. in prin. in 3. vol. Et multa in materia præscriptionis habes in 2. volum. consi. 188. & in 4. volum. consi. 99. in 1. & 2. col. & an jus canonicum in materia præscriptionis deroget juri civili, vide Corn. consi. 16. in 2. volum.

b *Præsumatur.* Quomodo & quando in præscriptione requiratur bona fides, & quid de jure civili & cano. vide Alex. consi. 99. in 1. colum. in 4. volum. & an ex titulo præsumatur bona fides, in consi. 89. in 5. volum. & bona fides non præsumitur in eo, qui contra jura mercatur. vide Corn. consi. 121. in 2. vol.

c *Titulum.* An titulus invalidus transferat dominium. vide Corn. consi. 108. in 1. volu. Et Alexand. in 5. volumine, in consi. 89. & ibi, quod contra habentem titulum verum universalem, datur petitio hæreditatis.

d *Patientia.* Adde Alex. consi. 1. in 5. volu. & ibi, an tolerans unum possidere, ita ut illa patientia egrediatur terminos tolerantia.

e *Obligat.* Obligatio & actio an sit nata ante diem, vel quomodo, vide Alex. consi. 2. in 4. colum. in 4. vol. Et qui obligatur in foro animæ naturalis obligationis, vide Corn. consi. 256. in 4. volum.

Quo-



Quaudo servitus acquiratur.

## CAP. XXI.

1 Promissione an servitus acquiratur.

2 Dominium rei incorporalis, &amp; quasi dominium rei incorporalis ipso jure eodem modo transeunt

**D**ixi quomodo & qualiter servitus acquiratur. Sed quando acquiratur? Dic quod per promissionem \* tantum non acquiratur servitus, nisi realiter constituitur: quia talis sola promissio non constituit jus in re, hoc est, in servitute, sed jus ad rem: ut l. si partem, in princip. ff. quemad. fer. amit. not. in l. & in provinciali, C. de servit. & dixi supra in illa quæst. quomodo cognoscatur, an servitutes sint reales & prædiales, & not. ex illa l. si partem, in princip. quod servitus aquæductus non incipit, antequam fiat rivus per quem ducatur, & idem in qualibet alia servitute, ad cuius usum requiratur, quod aliquod opus fiat in re serviente, puta tigni imittendi: quia requiritur quod fiat foramen, & antequam fiat servitus, non potest dici, quod sit constituta per aliquem contractum solum, sed competit actio personalis, ut constituitur, quæ actio de sui natura non tollitur, nisi spatio longissimi temporis, ut l. sicut, C. de præscript. 30. annor. Sed postquam factum est opus, incepta est servitus, quæ tolli potest spatio longi temporis, secundum ea quæ dixi in præcedenti q. princip. & si quis inducit me in fundum suum animo constituendi mihi servitutem, licet statim dicatur constituta servitus, ut l. 3. §. dare. ff. de usufruct. hoc tamen est verum, quando non est opus aliquid fieri ad usum servitutis, puta itineris, vel viæ, vel altius non tollendi, vel haustus aquæ, ubi non potest opus facere. Secus quando est aliquid necesse fieri, sine quo quis uti non possit, quod perpetuo tene menti. Sed si legata est servitus realis & prædialis, dic quod dies servitutis cedit à morte testatoris, etiam legatario ignorante, licet pro se non transmittatur, sed cum prædio transeat, unde non est proprie transmissio, sed inhærentia quædam, casus est in l. si partem. §. 1. quemadmod. servit. amit. & ibi hoc not. Dd. & Bald. in l. unica. §. in novissimo. de cad. tollend. sine §. libertatibus. \* Quod intellige verum, quando fuit legata  
 2 expresse: quia sicut transit dominium rei corporalis expresse legatum ipso jure, l. à Titio, ff. de fur. ita & istud quasi dominium juris incorporalis. Nam & in illo est reperire dominium improprie: ut not. in leg. qui usufructum. in fin. in vers. dominium, si usufruct. pet. & per gloss. & Dd. in l. generaliter, §. nihil commune, de acquirend. possess. sed si fuisset legata servitus  
 1 3 vitus



vitutis tacite, secus : quia per legatum tacitum non transit jus servitutis, sicut nec etiam ipso jure dominium, *l. servum filij*, §. 1. *de leg. 1.* & habetur per gloss. & Dd. in *l. emptor*. §. *fin. de rei vend.* & per Bar. & omnes Dd. in *l. 1. de leg. 1.* Ita etiam tenent Bart. & Dd. in *l. binas ades. de serv. urban. præd.* & Flor. in *l. testatrix*, in princip. *si ser. vend.* An autem rei legata, vel vendita, vel divisa servitus debeat, vide plenius per Bar. in *l. 1. de servitut. leg.* & per Bart. & omnes Dd. in *l. binas ades.* & per Paul. de Castr. in *l. in radendis*. §. *interpositis*, in *fin. communia præd.* & vide in *l. si quis ades.* in princip. *de servitut. urban. præd.* & per text. & gloss. in *versio. restituatur*, in *l. 2. §. fin. de hered. vel act. vend.* & vide text. not. in *d. l. testatrix.*

Quomodo, & qualiter, & quando, & per quem servitus  
retineatur.

## CAP. XXII.

- 1 Servitus an pro parte acquiri, vel retineri possit.
- 2 Servitutem fundo communi an unus ex socijs acquirere, vel retinere possit.
- 3 Civitas, vel castellum, quod habet merum imperium, si occupetur à tyranno, ipse retinet suam quasi possessionem imperij, seu jurisdictionem.
- 4 Aqua per se ipsam fluens, an prescriptionem, vel consuetudinem inducere valeat.

**N**unc dicamus quomodo, & qualiter, & quando, & per quem servitus retineatur. Et \* quia breviter, quod servitus pro parte acquiri non potest : ut *l. pro parte, de servi.* tamen pro parte retineri potest : unde prædium tuum, si mihi serviat, sive ego partis prædij tui dominus esse capero, sive tu mei, pro parte servitus retineri potest, *l. ut pomum*. §. 1. *de serv.*  
2 & *l. si quis ades.* §. *si partem. de servit. rust. præd.* Item \* unus, licet ex socijs, servitutem fundo communi acquirere non possit. *l. si unus ex socijs, de servit. rust. præd.* tamen per unum potest servitus retineri, *l. aquam*. §. *si plurium. quemad. servit. amit.* Item servitus retinetur nobis per socium, ut fructuarius : & bonæ fidei possessorem, *tex. est in l. 5. quæ incipit, servitus. quemad. servit. amit.* Item quod per fructuarium retineatur nobis servitus, licet non acquiratur, vide *tex.* & ibi omnino Bart. in *l. 3. §. ut viderem, de itin. actuque priv.* Item usu retinetur servitus, cum ipse cui debetur, utitur, quive in possessione ejus nomine est, aut mercenarius, aut hospes, aut amicus, aut medicus, quive ad usitandum dominum venit : aut fructuarius, licet suo nomine : denique quicumq; debita via usus fuerit, sive ad fundum nostrum facit, vel ex fundo : licet malæ fidei possessor sit, retinetur



netur servitus. *text. est in l. usu. cum tribus ll. seq. usque ad l. fin. quemad. serv. amit.* Et quod etiam per malæ fidei possessorem servitus retineatur, est etiam *text. in l. qui fundum eod. tit.* per quem dicit ibi Bart. & Dd. \* 3  
 quod si civitas vel castellum, quod habet merum imperium, occupetur à tyranno, qui utitur illa jurisdictione, retinet suam quasi possessionem imperij, seu jurisdictionis, quod dicit ibi Flor. esse verum, quando jurisdictio coheret territorio: secus, si personæ in loco: quia tunc qui non utitur, licet dejectus, perdit: *ut habetur in l. sequitur, §. si viam, de usucap. & arg. l. si plures. §. dejectum, de vi & vi arm.* & quando dicatur coherere jurisdictione in territorio, *l. finali. C. ubi & apud quos.* & plene per Bart. & Dd. *in l. 1. C. de jurisd. om. jud.* Idem retineri potest, etiam si ille, qui utitur, non utitur nomine ejus, cui competit, sed sui, ut quia sit socius, vel si qui suo nomine utuntur: *ut dixi, & nos. gloss. in l. fin. quemadmodum. servit. amit.* Item per naturalem aquæ cursum naturaliter alicui retentum servitus retinetur: *ut est text. in d. l. qui fundum. quemadmodum. servitut. amit.* Sed \* nunquid aqua per se ipsam fluens possit inducere præscriptionem vel 4  
 consuetudinem? Dic quod non quia non est res animata: & per rem inanimatam nihil nobis acquiritur: oportet ergo in præscriptione aliquem usum intercessisse, quo principato, sufficit aquam per se fluere: *ut d. l. qui fundum.* In consuetudinem etiam sufficit, quod initium habuerit à multis utentibus: nam postea perficitur solo cursu temporis, *ff. communia prædio. l. venditor. §. si constat, & not. Bald. cap. 1. §. si quis de manso. in penult. colum. in titul. de controver. investit.* Item propter pupillum vel minorem, cum quo habeo rem communem, retineo servitutem, licet ea non utar: ut est *text. valde notab. in l. si communem. in princ. quemad. serv. amit.* & ibi vide omnino Dd. quemad. serv. amit. item quomodo & qualiter quasi possessio retineatur servitutem, *vide per gloss. in l. 2. C. de servitut.* & ibi per Dd. maxime per Cyn. in 3. quæst.

Qualiter quis uti debeat servitute.

### CAP. XXIII.

- 1 Via si cui simplici usu concedatur, an per quamcunque fundi partem, quo volueris, vel per totum fundum ire possit.
- 2 Homini bus armorum, vel alijs, si per unum territorium, vel alium comitatum transitus concedatur, ipsi debent transire per partem concedenti minus damnosam.
- 3 Servitus simplex si in fundo debeatur, ad quem spectat, in qua parte servitutes habere debeat.

4. Electio



- 4 Electio servitutis quando facienda est, ad quem ipsa electio spectet, an scilicet illi qui debet servitutem, vel illi cui servitus debetur.
- 5 Verba debent interpretari pro eo, in cuius favorem apponuntur.
- 6 Servitus cui debetur, an in prædio serviente edificare licitum sit.
- 7 Constitutione simplici servitutis eundi absque alia expressione, an licentia faciendi scilicet concessa videatur.
- 8 Edificandum si sit in prædio servitutem debente, cujus expensis edificandum sit.
- 9 Locum servientem an reficere licitum sit.
- 10 Statuti forma si licitum sit ad vindictam aliquem occidere, an etiam sit licitum amicos congregare, qui ipsum adjuvent.
- 11 Occidere aliquem si alicui licitum sit, an sit licitum etiam alteri demandare.
- 12 Refectio vel depressio, aut levatio servitutis, cujus expensis fieri debeat.

- 1 **N**ono principaliter est videndum, qualiter quis debeat uti servitute. Et dic breviter, quod debet uti civili modo. Nam si cui \* simplici usu via conceditur per fundum cuiuspiam, vel relinquatur in infinito: videlicet per quamlibet ejus partem ire, agere, licebit civili tantum modo, non enim per villam ipsam, nec per medias vineas ire agereque possit, & minore servitutis fundi detrimento, *text. est not. in l. si cui. de servit. in l. si mihi concesseris. 21. cum l. seq. de serv. rust. præd.* \* & hæc jura allegantur, si aliquibus hominibus armorum, vel alijs concedatur transitus per unum territorium, vel alium comitatū, quod debeat intelligi, scilicet quod transire debeant per partem minus damnosam concedenti, & quod debeant civiliter se habere. Et quando se inciviliter habent, dicuntur contra conventionem venire: & debet eligi locus, per quem possint ire vel agere, *ut est text. in l. si cui. 9. ff. de servit. & l. certo generi. §. 1. de serv. rust. præd.* Et postquam est electio facta de loco, non est licitum mutare voluntatem, & per alium locum ire, *ut d. l. si cui.* imo cæteras partes libere remanent, *ut est text. in d. l. certo generi. §. 1. & dixi quod questio de electione procedit, quando concessio servitutis fuit facta simpliciter: secus, si actum fuisset, quod totus fundus servire deberet.* \* Nam si ista concessio simplex non esset, sed generalis, vel utilis: tunc non cogeretur ille, cui concessio facta est, eligere locum: sed posset nunc per unum locum, nunc per alium transire: & sic licitum esset poenitere, *ut probatur in d. l. certo generi. §. 1. & in l. nam satis. §. 1. vers. cæterum. in §. cæterum. & ibi gloss. in ver. velit. quemad. ser. amit.* Sed ille, qui concessit servitutem, bene potest variare sine alterius incommodo, *l. 2. §. pen. de reli. & sump. fun. secundum gloss. fin. l. si cui. quæ est not. & sequitur ibi Bar. & cōmuniter Dd.* \* Sed est du-
- 4



est dubium, quando electio est facienda, ad quem spectat electio, an illi qui debet servitutem, an illi cui servitus debetur? Et videtur, quod electio sit debitoris, sive loquamur in contractibus, ut *l. plerunque. in fin. de jure do.* sive in ultimis voluntatibus, per *l. si via. de serv. rust. præd.* In contrarium videtur, quod sit electio habere debentis, per *l. si cui. in princip. de servit.* Gloss. solvit uno modo in *d. l. si via.* Dic tu melius, aut verba executiva sunt prolata ad unum exemplum, quando sunt prolata à dare debente. Hæres dato vel concedito servitutem Titio in fundo meo, vel Titio promitto concedere viam. Exemplum vero, quando sunt prolata ab homine debente, est. Volo quod Titius habeat sibi servitutem in fundo meo, vel, quod Titius possit vindicare servitutem, & tunc sive loquamur in ultimis voluntatibus, electio est illius ad quem verba proferuntur, ut *l. plane. la. 1. §. si. de leg. 1. ibi, sive habeto, ut l. si ita relictum. §. fin. ibi, hæres dato, de leg. 2.* & hoc tenet gloss. ordi. in *d. l. Lucius. de leg. 2.* & ita debet intelligi *d. l. si via.* scilicet quod ibi verba executiva erant prolata ad hæredem, sive loquamur in contractibus: licet hoc bene expressum non reperiatur, secundum Cyn. in *l. cum quidam. ff. de ver. sig.* Sed secundum Bar. in *d. l. Lucio* istud probatur, in *l. si sic stipulatus fuerim. §. in l. si ita stipuler. de verb. oblig.* & probatur etiam per argumentum, secundum Cyn. in *d. l. si stipulatus fuero per te non fieri. de verb. oblig. conjuncta l. 2. §. quædam. eod. titul. in leg. cum is. §. 1. de cond. indeb.* & hoc tenet Dyn. in regula, in alternativis, in 6. & Cyn. in dic. leg. cum quidam & Bar. in dic. leg. Lucio. & Flo. in dic. l. si via & habetur per Dd. in leg. qui duos. & leg. legato generaliter. de leg. 1. & eandem conclusionem facit Bar. in pœnis alternativis, in leg. quicumque. C. de serv. fugi. in leg. 1. §. expilatores. de effraet. & expil. hære. & d. l. Lucio. in fin. \* Et ratio hujus conclusionis esse potest, quia verba debent interpretari pro eo, in cujus favorem apponuntur, ut leg. solus. §. 1. quando dies lega. ced. Sed si verba executiva ad neutrum referuntur: & tunc fit distinctio. Aut loquimur in contractibus, & electio est dare debentis, ut leg. plerunque. in fin. de jure do. Aut in legatis seu in ultimis voluntatibus: & tunc electio est ipsius legatarij, d. leg. Lucio. & ita est tenendum in hac materia, quia est communis doctrina Doctorum, licet aliqui aliter dixerunt. \* Item licitum est ei, cui servitus debetur, edificare in prædio serviente, ita, quod commodè jus servitutis habere possit, ita, quod fiat sine domini incommodo. Et ideo si iter legatum est, quo nisi opere facto iri non potest, licet fodiendo, substruendo iter facere, ut est

K

text.



- 7 *text. in leg. iter. de servi. & l. servientes. 20. §. 1. de serv. urb. præd. ubi est casus not. \** quod simplici constitutione servitutis cundi, absq. alia expressione, videtur esse concessa licentia, & facultas faciendi scalas, & simil. in fundo serviente, sine quibus servitūs haberi non posset, etiam si illæ scalæ possent fieri in prædio dominante: quod est singulare. Eodem modo qui habet jus aquæ ducendæ per alium fundum, licet ei fistulam suam fictilem, vel cujuslibet generis in rivo ponere, quo aqua latius exprimeret: & quod vult in rivo facere, licet, dummodo de dominio prædij aquam deterius nō faciat, *ut est text. in l. Quintus. de serv. rust. præd. & in l. hæc sunt. is. & in l. fin. de aqua quoti. & æsti.* & hæc jura allegantur: quod habens licentiam cundi vel aquam ducendi per alium fundum, vel scalas, vel clivos faciendi in fundo serviente, potest arbores incidere, terram fodere, explanare fossata: & similia facere, ut commodè servitute uti possit. Si ergo hoc facit, non potest de damno dato accusari, secundum Flo. *in d. l. si iter. quod not.* quia est quotidianum, & utile. & quod ego intelligo, etiam si fiat incommodum domino prædij servientis, respectu incisionis, vel explanationis, aut fossæ: quia illa sine aliquo damno fieri non possunt. Sed si fieret incommodum domino prædij servientis in eundo, vel aquam ducendo, tunc prædicta fieri non possent, *per d. l. Labeo. de serv. rusti. præd. & d. l. hoc jure. §. is qui. & l. fin. de aqua quoti. & æsti.* quæ jura intelligo ita, licet Dd. non declarent, quod not. Cujus \* autem expensis prædicta fieri debeant? Dic expensis ejus, cui servitus debetur. *ut d. l. iter. & d. §. si domo. & est text. in l. si forte. §. etiam. si servi. ven.* & ita etiam vult Flor. *in d. l. si iter.* & vide quod dicam *in versi. sed cujus expensis.* \* Item est licitum etiam locum servientem reficere, puta iter vel aquæductum: & refectionis causa etiam est licitum accedere ad ea loca, quæ non serviunt, *ut est text. not. in l. refectionis. in princip. communia præd. & est text. secundum Flo.* pro habentibus ductum aquarum & clusas ad molendinum per fundum alterius, ut domino fundi servientis debeat præstare aditum etiam per alium suum fundum non servientem, ac etiam pati imponi lapides, & calcem, & arenam, & simil. pro reparatione dictæ clusæ. & idem dicas de alijs similibus: quod est valde not. Item prædicta facere potest non solum ille, cui servitutes debentur, sed etiam fabri sui & magistri ad hoc necessarii, *ut est text. not. in d. l. refectionis.* etsi resisteres illis, videris domino prædij dominantis resistere, *text. est notab. in l. ossa. §. fin. de relig. & sumpt. fun.* secundum Paul. de Cast. *in d. l. refectionis.* est argu. secundum Paul.



Paul. de Cast. *ibi*, \* quod si ex forma statuti licitum est alicui vindictam 10  
 sumere de eo, qui ipsum offendit, sit sibi licitum congregare amicos, qui  
 ipsum adjuvent ad hoc, & illi non punientur, sicut nec ille principalis, &  
 dicit de hoc esse gloss. not. & sing. in *l. cum fundi. de vi. & vi arma. licet*  
*gl. in l. Gracchus. C. de adu.* videatur requirere, quod congregati sint ta-  
 les, quibus ille, congregans possit præcipere, ut sint filij, vel servi, & istam  
 partem, quod non puniantur, tenet Iacob. de But. & Paul. de Castr. in *d.*  
*l. refectionis.* & alias obtinui in civitate mea Veronensi: ubi est statutum,  
 quod si frater vel maritus, vel pater reperit aliquem cum sorore, uxore, vel  
 filia male conversantem, possit eum impune occidere, Nam quidam sciens  
 unum male conversari cum sua sorore, congregavit duos amicos, & occi-  
 dit eum. Dixi, quod tam frater, quam etiam sui socij debeant absolui, *per*  
*d. l. refectionis. cum his quæ supra dixi.* & ita per curiam judicatum fuit:  
 quod perpetuo tene menti. Licet sit dubium, nunquid in his casibus ille,  
 qui potest aliquem occidere *a*, possit alteri hoc mandare, ita quod ille 11  
 mandatarius non teneatur? & Bal. tenet idem scilicet, quod mandatarius  
 occidens non teneatur, in *l. Gracchus. C. de adulte.* & de hoc est glo. sing.  
 in *d. l. cum fundum in vers. postea. in princ. secundum lectu. primam de vi &*  
*vi ar.* Sed idem Bal. tenet contrarium in *c. 1. §. vers.* & hoc facit ad q. in  
*titul. de pace jura. firman: in usib. feu. per l. servus si hære. de statu libe. ibi,*  
*pater duntaxat, &c.* idem tenet Ang. in *d. l. Gracchus.* & ibi Salic. incli-  
 nat in istam sententiam licet dicat se dubitare, idem tenet etiam Ang. de  
 Aret. in suo *maleficio in glo. che may adulterato la mia donna. in 6. col. ver.*  
*quid si pater vel maritus.* Hanc quætionem non determino: quia non est  
 materia nostra, sed est dubia satis, sed vide rex. in *l. si quis in gravi. §. 1. &*  
*ibi per Ludo. Pon. ff. ad Sylla.* Ita ille cui debetur servitus, potest deprime-  
 re, & elevare locum servientem, ut commodè servitute uti possit, si sibi  
 necessarium est, nisi aliter actum sit, *ut est text. in d. l. refectionis. ff. com-*  
*munia prædi.* vel nisi hoc sit cum magno incommodo domini prædij ser-  
 vientis. & hoc modo potest intelligi *l. 1. §. fin. de rivis. & l. 3. §. penul.*  
*ff. de itine. actuque privato.* \* Sed cujus expensis talis refection, vel de- 12  
 pressio, aut levatio fieri debeat? Dic regulariter expensis ejus, cui servi-  
 tus debetur, sed fallit in servitute oneris ferendi, *ut est text. in l. & si fer-*  
*re. ff. si serv. vend. & ibi per Bart. & Dd.* de quo dic, ut dicam plenius in-  
 fra, de servitute oneris ferendi. Cætera circa materiam istam vide quæ  
 dicam in speciebus servit.



## ADDITIO.

a Occidere. Adde Alexan. *conf. 141. in 1. colum. §. 3 pro hoc in 2. vol. & in 1. volum. conf. 160. in 3. col. ubi ponit, an, & quando sit licitum occidere, & quomodo, & qualiter probetur defensio: & an requiratur, quod non potuerit aufugere.*

Quando, & qualiter, & quomodo servitutes amittantur.

## CAP. XXIV.

- 1 *Res propria nemini servit.*
- 2 *Servitus an extinguatur, quando unus fundus serviens uni, vel omnibus socijs prædij dominantis, omnibus socijs, vel uni particulari acquiritur.*
- 3 *Emphyteuta, vel vassallus si fundo emphyteutico, vel feudatario servitutem imposuerit, & postea emphyteusis vel feudum finiatur, servitus impositio extinguatur.*
- 4 *Præscriptione scilicet non utendo regulariter servitutes amittuntur.*
- 5 *Decimarum in præscriptione, & in alijs rebus ecclesiasticis, an temporum duplicatio, de quibus in jure, locum habeat.*
- 6 *Præscriptio servitutis an contra ignorantes se jus servitutis habere, currat.*
- 7 *Ius canonicum & civile quo ad præscriptionem an differant.*
- 8 *Accusatio vel requisitio de crimine si fiat, quod certo die, vel loco commissum dicatur, si de alio die, vel loco probetur, nunquid ad condemnationem sufficiat.*
- 9 *Actio in injuriarum si agam, quia percussisti me in facie cum pugno, & de percussione in spatulis probetur, an absolutio sequi debeat.*
- 10 *Inquisitio, vel accusatio cum sanguinis effusione si probata fuerit & simplex percussio probata sit, an condemnatio de simplici percussione sequi debeat.*
- 11 *Via si alicubi occupata reperiat: ita quod per eam transire non possit: an sine pœna per vicini fundum iri possit.*

**D**Ecimo & ultimo principaliter dicendum est de amissione servitutis: videlicet quando, & qualiter, & quomodo servitutes amittantur. Et primo servitutes omnes amittuntur per confusionem, si idem utriusq; prædij servientis & dominantis dominus esse cœperit: unde si prædium tuum mihi serviat, & ejus dominium insolidum acquisiverim, vel tu in solidum nactus sis dominium fundi mei, extinguatur vel confunditur servitus, *text. est in l. 1. quemadmod. serv. amitt.* Et ratio hujus \* decisionis colligitur ex illa regula, quod res propria nemini servit, *leg. uti frui. si ususfruct. petatur. & leg. in re communi. de servi. urban. præd. & in l. proprium. & leg. quidquid. 10. communia præd.* secus si communicarem tibi prædium meum pro parte, vel tu communicares mihi prædium tuum pro parte: quia tunc servitus non extinguatur, *l. ut pomum. §. 1. de servis.* Item extinguatur servitus, si à socio prædij communis dominantis communiter emitur fundus servi-



serviens, *text. est in leg. si communi fundo. de ser. rustic. præd.* & est ratio: quia pars utriusque domini in utroque fundo esse incipit, ut ibi dicitur: & sic notatur, quod sicut quando fundus tuus debet servitutem fundo meo, si dominus fundi tui efficior: & sic uterq; efficitur meus in solidum, quia res mea non potest alteri meae servire, ut dixi. Item si fundus dominans est communis inter te & me pro indiviso: postea fundus serviens similiter efficitur communis inter nos, extinguitur servitus, *ut d. l. si communi fundo.* quia quod juris est in una persona, idem in duabus, *arg. l. quæ de tota de rei vend.* secus si proprio meo fundo, & proprio tuo unus, & idem fundus tertij serviat, & ipsum in communi emerim: quia tunc servitus remanebit, quoniam proprio fundo servitus deberi potest, etiam per communem, *ut est text. in d. l. si communi fundo. de servit. rust. præd.* Et \* circa istam materiam, 2 quando unus fundus serviens acquiritur uni, vel omnibus socijs prædij dominantis, vel quando acquiritur uni particulari, an extinguatur servitus, vide gloss. ordin. quæ plene distinguit *in d. l. si communi fundo.* & ibi per Dd. & glo. *in l. si unus ex socijs. §. 1. versic. placet. de servi. rust.* & ibi per Dd. & per Azon. *in summa C. de servitut.* amittuntur servitutes, qui bene dicunt in omnibus, excepto eo, quod in quantum faciunt differentiam, ut voluit gloss. *in d. l. unus ex socijs.* inter redemptionem & communionem. Nam est distinguendum solummodo, an dominus vel domini prædij dominantis, efficiantur domini prædij servientis: & tunc extinguatur servitus, quia non superest, in quo possit remanere: sin vero pro parte, & tunc durat, & non extinguitur: quia superest alia pars, per quam servitus retinetur, *ut d. l. ut pomum. §. 1. de servit.* Item si hæres imposuit servitutem fundo alteri sub conditione legato, extinguitur servitus adveniente conditione, *ut est text. in l. is cui, via. 11. §. hæres. quemadmod. servitut. amitt.* Et ratio est, quia finito jure datoris, finitur jus acceptoris, *ut l. lex veltigali fundo. de pig.* Et ideo si \* emphyteuta, vel vassallus imposuerit servitutem fundo emphyteutico vel feudatario, quod potest, *ut l. 3. de serv. §. 1. §. 1. in tit. de investit. in usib. feudorum.* postea emphyteulis vel feudum finiatur, extinguitur servitutis impositio, *per d. §. hæres.* Et idem dicas in simili, *ut plene dixi supra in 3. quæst. princip. de quo dic ut ibi.* \* Item 4 servitutes regulariter amittuntur per præscriptionem: a scilicet non utendo per longum tempus, hoc est 10. annis inter præsentis, & 20. inter absentes, si constituta sit servitus, quæ non haberet temporum intervalla, vel si intervalla dierum vel noctium tantum, vel brevioris spacij: si autem ha- 2



beat intervalla annorum vel mensium, amittitur tempore duplicato, videlicet 20. annis inter præsentes, & 40. inter absentes, *l. fin. in princ. de serv. C. & l. si sic. quemadmod. servit. amitt.* & hoc videtur tenere gloss. in *d. l. si sic.* quia vera est ejus ultima opin. & hoc etiam videtur tenere gloss. in *l. cum notissimi. §. fin. quæ incipit, verbi gratia. C. de præscript. 30. annor.* quæ dicit, quod ista duplicatio habet locū in decennali vel vicennali præscriptione, & hoc etiam sentit gloss. antepenul. in princ. in versi. propter brevitate[m] temporis, in *cap. cum ecclesia Sutrina. de causa possessio.* & proprie. quæ dicit, quod ea quæ non habent causam continuam, tempus duplicatum requirunt, per *d. l. si sic.* & hanc opinionem putat esse veriore[m] Abbas Sicul, in *c. de quarta. de præscript.* licet prædictam gloss. non alleget. Alij dicunt, quod duplicatur tempus solummodo 10. & non 20. annorum, & sic in utroque casu præscribitur spacio 20. annorum, videlicet inter præsentes, & inter absentes. & ista fuit opinio Ioan. gloss. per *d. l. si. C. de servit.* quem sequitur gloss. Accurs. in *d. l. final.* & Bart. & Bald. & ibi communiter Dd. sequuntur, & Innoc. in *d. cap. de quarta. circa princip.* dum istam opin. ultimam ponit juxta glo. not. in *l. qui filium. §. Sabinus. ff. ad Treb.* & per not. per Bald. in *auth. ex testamento. C. de collat.* ubi dicitur, quod ultima opin. Innoc. in dubio est tenenda, & hanc opin. ego etiam sequor ultra in *d. l. fin.* Bal. etiam ibi allegat rationem: quia cum vicennium sit tempus à lege duplicatum, non debet ulterius duplicari, ne fiat duplicatio duplicationis. & pro hoc ego adduco, quod dicitur in simili, quod retorcutio retorcutio[n]is non admittitur, secundum Bar. in *l. post legatum. in princip. in pen. col. in fin. sed circa prædicta duo. de his quibus no indig.* Et sic nota, quod ista duplicatio temporum non habet locum ultra tempus decimale vel vigesimale, & sic non habet locum in præscriptione 30. vel 40. annorum, ut est glo. not. in *dic. leg. cum notissimi. §. fin. de præscript. 30. annorum*, nec habet locum in præstatione annua, ut vult etiam eadem gloss. ibi, quam sequuntur Dd. & Flor. in *dic. leg. si sic. §. 1. quemadmod. servit. amitt.* \* Sed nunquid ista duplicatio temporum habeat locum in præscriptione decimarum, & in jure eligendi, vel in obligationibus, quæ fiunt omni anno semel in die dedicationis vel festivitatis alicujus ecclesiæ, vel in servitijs, quæ recipiuntur ab aliquo? vide de istis omnibus per Inno. & Canonist. in *d. cap. de quarta. de præscript.* & per Flo. in *dic. leg. si sic.* Et super isto articulo de duplicatione temporis, in præscribenda servitute, sic videtur concludendum: quod aut est servitus continua si-

ne ali-



ne aliquo temporis intervallo ex forma constitutionis, videlicet : promitto quod tu possis ducere aquam, vel continue, vel quandocunque vis, per fundum meum, & ista præscribitur longo tempore, videlicet 10. annis inter præsentēs, & 20. inter absentes, *ut l. sicut. C. de servituti.* Aut servitus continuam causam non habet sine intervallo : imo discontinuā ex forma constitutionis servitutis : quia habet intervalla, utputa, quia non est semper licitum ducere aquam, vel ire : & tunc aut habet intervalla annorum vel mensium, utputa constituta est servitus, ut æstate tantum ducatur, vel uno mense tantum in anno, vel alternis annis, vel alternis mensibus, & tunc quia tempus continuum, non habet duplicatum tempus, *ut d. l. si sic.* scilicet ut inter præsentēs requirantur 10. anni, & inter absentes non duplicentur : quia sufficiunt anni 20. *ut supra dixi.* item si habeat intervalla quinquennij, triennij, vel biennij, aut non temporum, ut quia omni quinquennio liceat una die vel plurib. gestare vel ire, *ut est text. not. in d. l. si. in princ. C. de servit.* idem in septimana, ut si alternis septimanis licitum est ire, vel aquam ducere, vel una die in septimana, *ut est gloss. not.* quam Dd. sequuntur *in d. l. si sic. in syn. in verbo. quotidie. quemadmod. servit. amitt.* & eam sequitur etiam Nico. de Matt. & Abb. Sicul. & etiam Dd. Canonist. *in d. cap. de quarta. de præscript.* Ex quo not. quod licet servitus habens causam discontinuam, non præscribitur longo tempore regulariter : sed requiritur tantum tempus, in cuius contrarium memoria non existat, *ut habetur in l. servitutes. 14. de ser. & dixi plene in 8. q. prin.* tamen perdetur per non usum longi temporis, secundum ea quæ supra dixi. Aut servitus habet intervalla dierum vel horarum, puta alternis diebus, aut die tota tantum, aut nocte tantum, aut alternis horis, vel una hora quotidie quis servitute uti potest : & tunc quia istud reputatur quotidianum, & una servitus scilicet habens causam continuam, perinde ac si intervalla non habeat, non utendo amittitur tempore constituto, scilicet longo, videlicet 10. ann. inter præsentēs, & 20. inter absentes : nec fit aliqua duplicatio temporum, *ut est text. cum gloss. in d. l. si sic.* \* Sed nunquid ista præscriptio currat contra ignorantes *b* se habere jus servitutis ? Dicas quod sic. etiam si sibi non possit aliqua negligentia imputari, *ut est text. in l. si partem. §. 1. ff. quemadm. serv. amit. & l. & Attilicinus. 35. de serv. rust. præd.* Sed propter istam ignorantiam in integrum restituitur, ex clausula, si qua mihi iusta causa esse videbitur, *ut l. 1. ff. ex quibus caus. mayo.* sicut quando fuisset impeditus aliquo iusto impedimento, *ut d. l. & Attilicinus. ut no. gloss.*

6  
b



gloss. in d. l. si sic. in fin. & idem not. glo. in d. l. & partem. §. 1. in ver. non utendo. & gloss. in d. l. si sic. loquitur per verbum, forte, dicens, de æquitate forte per restitutionem subvenitur. Et ideo dixit, forte, quia d. l. & Attilicinus. in qua se fundat, loquitur, quando fuit impeditus tali impedimento, adversus quod sibi consulere non potuit, quia fons exaruit. Sed quando impeditur propter suam ignorantiam per diligentem inquisitionem potuisset sibi providere, ideo non videbatur subesse tanta æquitas, & propterea gloss. determinat idem sub dubio forte, & est multum no. & semper allegatur, & pro ea providetur l. fin. C. de præscriptioni. long. tempor. currere etiam contra ignorantem, quia succurrit ignorantem per restitutionem in integrum, ex clausula generali, & ita tenet singulariter Bart. in l. 1. §. si quis autem. de itin. actuque priva. & Paul de Cast. in d. l. si sic. in fine. & in d. l. & Attilicinus. & idem sentit Specul. in tit. de præscript. verfic. sed pone colonum. & Canonistæ idem in c. vigilanti de præscript. Et hoc perpetuo tene menti pro illis, contra quos currit præscriptio longi vel longissimi temporis, vel ex forma statuti: quia si fuerint ignorantes, habent beneficium restitutionis in integrum ex clausula generali, in quadrienniū à die scientiæ, juxta l. fin. de tempor. in integrum rest. & hoc vult Bart. singulariter in d. §. si quis autem. & in l. 2. ad fin. Cod. si adversus vendit. & Paul. de Cast. in d. l. si sic. & in d. l. & Attilicinus. & Fulgo. in l. juris ignorantia. ff. de jur. & fact. ignor. in l. senatus. de offic. præ. & Abb. Sic in d. c. vigilanti, quod no. quia sæpe contingit in facto. Et prædicta, quod per non usum perdatur, & præscribatur servitus procedunt in servitutibus rusticis, secus in urbanis: quia in istis non sufficit me servitute non usum: sed requiritur etiam, quod tu præstes mihi impedimentum, ut l. hæc autem jura. de serv. urbanor. præd. secundum glo. pen. in fin. in l. si sic. quemad. serv. amit. & idem tenet Inn. Ant. de But. & Canonistæ in d. c. de quarta de præscript. qui dicunt, quod est differentia inter rusticam servitutem & urbanam, in hoc, quia rustica perditur longo tempore non utendo, secundum ea quæ supra dixi. urbana vero per longum usum non perit, sed ita demum, si vicinus usucapit libertatem, veluti si ædes tuæ ædibus meis serviant, ne tuæ altius tollantur, ne luminibus mearum officiant: in hoc enim casu si ego per statutum tempus fenestras meas præfixas habuero, vel construxero, ita demum jus meum amitto, si tu per id tempus altius sublatas habueris ædes tuas: alioquin si nihil feceris, retineo servitutem ut hæc probantur in l. hæc autem jura. de servit. urb. præd. Et \* adverte, quia licet Innoc.



Innoc. in d. e. de quarta. dicat prædicta procedere secundum leges, idem tamen dic tu secundum canones : quia in hoc Canonistæ non reperiuntur contrarium disponere, nisi respectu ecclesiæ, contra quam non præscribitur, nisi spatio 40. annorum, unde in foro ecclesiastico, & in terris ecclesiæ prædicta servabuntur ad unguem, secundum Abb. Sicul. in d. c. de quarta. ad fin. Sed certe nec quantum ad ecclesiam, est differentia inter jus Canonicum & civile : quia utroque jure idem est, quoniam in rebus immobilibus contra ecclesiam non currit præscriptio, nisi 40. ann. vide de jure Canonico, d. c. de quarta. & de jure civili, in auth. quas actiones. de sac. eccl. Sed in uno tantum regulariter est differentia, quantum ad præscriptionem inter jus Canonicum & civile : quia jus civile admittit præscriptionem cum mala fide, ut d. l. si quis emptionis. Cod. de præscript. 30. anno. quod jus Canonicum non admittit, ut c. fin. de præscript. & in regula. possessor male fidei, in 6. & not. Abb. in d. c. de quarta. in 8. col. in princ. In hoc tamen est itandum juri Canonico, quia est materia peccati, ut habetur in c. novit. de judic. & not. in d. c. fin. licet gloss. ibi aliter dixerit. & sic in effectu inter jus Canonicum & civile nulla videtur esse differentia regulariter in materia præscriptionis, & maxime quantum ad propositum præscribendæ servitutis, unde propter hoc tene omnia quæ supra dixi observanda esse, tam de jure Canonico, quam civili, & tam in terris ecclesiæ, quam in terris imperij. Item qui utitur servitute alio tempore, quam sibi debeat, ipsam per non usum longi temporis perdit : & ideo si is qui nocturnam habet aquam, & interdum per constitutū tempus ad amissionem, usus fuerit diuturna, amittit nocturnam servitutem : quia ea non est usus. idem est in eo qui certis horis usus fuerit, nec illa parte earū horarum, qua illa servitus debebatur, ut est tex. in l. si communem. §. 1. quemadm. servit. amit. Idem si cui via actus debeat, ut vehiculi certo genere uteretur, juxta l. servitutes. 4. §. 1. de servi. & alio genere usus fuerit. s. per tempus constitutum, servitutem amittit. text. est in leg. is cui via. 11. in princ. juncta gloss. in vers. quemad. servit. amit. secus si quis exerceat plus juris quam habeat, quia non perdit jus sibi competens : quia qui facit plus quam debebat, dicitur facere id ad quod tenetur, & ideo qui amplius oneris quam licuerit vexerit, magis & plus quam aliud fecisse videtur : & si latiore itinere quis usus esset, aut si plura jumenta egerit, quam licuerit, aut aquæ quis immiscuerit aliam, in omnibus istis casibus servitus quidem non admittitur, sed conceditur plus servitutis habere quam pactus fuerit, text. est

L

in d. l.



- in d. l. is cui via. in princ. concordat. l. si co loco. §. 1. si ser. vend.* ubi dicit, quod si quis vel latiore via vel angustiore usus est, servitutem retinet, sicut si aqua, ex qua jus habet utendi, alia admixta usus est. *Et etiam dixi supra in 8. q. princ. ad fin.* Et hæc jura allegantur, quod diversitas in tempore diversificat in substantia: & sic facit reputari diversum. Idem si est diversitas in loco, *ut no. in l. Pantoni. §. rei perduellionis. de acq. hered.* & habetur plene per Bar. *in l. denunciasse. §. quid tamen. de adul.* secus si differret secundum plus & minus: quia tunc non dicitur differre in substantia, nec diversum reputari: quod est utile ad multas quaestiones. \* Prima est, si fiat inquisitio vel accusatio de crimine, tanquam commissio certo tempore vel loco, ut probetur de alio tempore vel loco, debet sequi absolutio: non enim est probatum crimen intentatum, sed aliud, & ideo de novo
- 9 debet inquiri vel accusari, *ut not. in d. §. quid tamen.* \* Secunda quaestio est, si egi actione injuriarum, quia percussisti me in facie cum pugno, & probatur de percussione in spatulis: quod non debeam obtinere etiam super probato, de qua q. *vide not. in d. §. quid tamen. Et vide plenius per Flo. in d. l. is cui. quemadmod. serv. amitt.* Et per Bal. *in l. Et si severior. in 6. q. C. de his qui no. infam.* Et per Ang. *in repet. leg. si vacantia. in 3 colum. vers. sed quero si inquisitus. C. de bo. vacan. lib. 10.* Sed istud fallit in tribus casibus notabilibus. Primo, quando locus vel tempus non esset variabilis, quia esset impossibile, quod sit nisi unum. Exemplum in homicidio cujusdam hominis: quia tunc licet non probetur locus vel tempus in accusatione deductus, sequi debet condemnatio, ex quo locus vel tempus non alterat ipsum factum vel poenam, *ut not. sing. Ang. in d. l. denunciasse, §. quid tamen de adult.* Secundo fallit, quando inquisitus fuisset confessus delictum *ut not. idem Angel. in d. l. si vacantia.* de quo vide etiam per Bal. qui videtur aliter dicere *in l. quoniam. in fin. de his qui not. infamia.* Tertio fallit, quando in inquisitione esset clausula, quæ communiter per bonos latrunculos solet apponi: videlicet super quibus omnibus & singulis procedere intendit simul & divisim, & omni meliori modo quo potest, &c. *ut not. Bald. in d. l. Et si sever. Et Flo. in l. in delictis. §. si detracta. in fin. de noxali.* Et Angel. *de Aret. in suo maleficio, in gloss. super quibus omnibus Et singulis. in fin. Et vide omnino Bald. in l. 1. in princ. ult. colum. pen. charta.*
- 10 C qui accusa. quod bene nota. Tertia \* est quaestio, si formata est inquisitio vel accusatio cum effusione sanguinis, & probatum sit simplex vulnus, vel percussio, non debet sequi absolutio, sed condemnatio de simplici percussione:

eussione : quia tunc est secundum plus & minus. & idem tu dicas in simili quaestione. Item si ad plura prædia non communia per eundem rivum aqua ducatur, dicuntur plures servitutes. & si unus statuto tempore ad fundum suum aquam non duxerit, servitutem amittit: nec per cæteros qui duxerunt, servitus sua retinetur : quia ut dixi, plures sunt servitute. nec quod unus perdit : alteri accrescit, *ut est text. in l. aquam. in princ. quemadmod. serv. amit.* quod intellige, quando utens fuisset usus sua die tantum : secus si usus fuisset tam sua die, quā alia die, qua poterat alius ducere : quia tunc utens acquirit jus longo tempore. *secundum Pau. de Castr. ibi,* & bene: secus si duceretur aqua ad unum prædium commune : quia unus ducendo retinet pro omnibus, *ut est tex. in d. l. aquam. §. 1.* Item si is qui habet haustum aquæ, si per tempus statutum aquam non hausit, haustus servitutem amisit, ac etiam iter ad fontem perdit, *ut est tex. in leg. Labeo ait. quemad. servit. amit.* Item si stillicidij immittendi jus habebam in aream tuam, & permisero tibi in ea ædificare, jus stillicidij immittendi amitto. Item si per totum fundum via debebatur, & permisero tibi eo loco, per quem mihi via debebatur, quid facere, amitto jus viæ, *ut est text. in dist. leg. si stillicidij. 8. in princ. eo. tit.* Item si una est via, & indivisibilis, aut tota amittitur, aut tota retinetur, sed si de una fiant duæ potest una amitti, & alia retineri, ut est casus *not. in l. nam satis. §. 1. cum seq. eo. titu.* Item si locus, per quem mihi iter, vel actus, vel via debebatur, impetu fluminis occupatus esset, per statutum tempus nō utendo jus amittitur, sed cessante impetu, & facta alluvione restituitur in pristinum statum, *ut est tex. in l. si locus. 14. in princ. quemad. serv. amit.* Item si via publica & vel impetu fluminis, vel ruina amissa est, vicinus proximus viam præstare debet, *ut est text. in d. l. si locus. §. fin.* & ille text. allegatur pro notabili, *secundum Flo. ibi, & Bal. in apostillis.* \* Quod si reperiatur alicubi via occupata, ita quod per eam transi-  
ri non possit, quod quis potest ire per fundum vicini, non punietur de ingressu. & hoc tenet glo. expresse per illum text. in d. c. omnes leges. in gl. fin. in fin. debet tamen ire civiliter. per l. si cui. 9. ff. de servit. & vicinus debet dare viam aliquo pretio constituto à fisco, vel deputato : sed non servatur, *secundum glo. in d. l. si locus. in fin.* & verum dicit, quod non servatur, quod intellige in via publica : sed in privata debet præstari pretium à privato eam petente, per l. si quis sepulchrum. de relig. & sump. fune. *secundū Paul. de Cast. in d. §. fin.* quod tene menti perpetuo, quia quotidianum.



## ADDITIO.

a *Per præscri.* Quomodo jus servitutis acquiratur per præscriptionem, & quanto tempore, vide Alex. in 1. vol. cons. 113. per totum. & vide in 3. vol. cons. 46. in ult. col. in fin. & an præscriptio impediatur currere propter pestem vel guerram, vide Corn. in 4. vol. cons. 92.

b *Contraigno.* Quod præscriptio currat contra ignorantes, vide Alex. in volum. cons. 71. in 1. colum. & in 2. volum. cons. 170 in 4. col. & an ignorantia juris causet bonam fidem probabilem ad præscriptionem, vide Corn. in 2. vol. cons. 147.

c *Via publica.* Quomodo intelligatur verbum, juxta vias publicas, vide Alex. in 4. vol. cons. 73. in 1. col. §. fin. & quasi per totum consi.

De speciebus servitutum urbanarum.

## CAP. XXV.

1 *Species servitutum urbanorum prædiorum quot sint.*

2 *Servitus non est ubi quis nihil concedit, aut permittit in suo, exceptis casibus à legibus constitutis*

**E**Xposuimus hætenus de generibus servitutum, & de his quæ omnibus servitutibus, & præsertim rusticis, & urbanis simul conveniunt: nunc superest, ut hoc libro 1. de urbanis tantum servitutibus, & de ipsarum speciebus videamus. Species \* servitutum urbanarum a sunt plures: altius tollendi & officiendi luminibus vicini, aut non extollendi. Item stillicidij avertendi in tectum, vel aream vicini, vel non avertendi. Item immittendi tigna in parietem vicini. Item projiciendi, & protegendi. Item etiam est servitus, ne prospectui officiat. Item servitus luminum, &c. his similia: ut est text. in l. 1. 2. & 3. de servit. urban. prædio. Item servitus est, ut prospectus præstetur: ut l. lumen. eod. titu. & not. Azo in sum. de serv. §. fin. autem. Item oneris ferendi, ut vicinus onera vicini sustineat, l. cum debere columnam. de serv. urb. præd. Instit. de ser. §. item prædiorum. Item itineris seu aditus: ut l. servitutes. §. si domo. de serv. urb. præd. & l. iter. communia præd. Item ubicunque quis concedit vel promittit aliquid pati, aut non facere in fundo suo urbano: vel me faciente non prohibere pro alio urbano fundo meo, ubi de jure pati aut non facere tenetur, vel me facientem prohibere posset, dicitur esse servitus urbana: quia ædificijs inhæret: ut probatur in l. quoties, 15. in fin. de serv. conjuncta l. & si forte. §. etiam. si servi. vend. & l. 1. communia præd. & Instit. de servit. urb. præd.

CHNS

*cum simil.* Sed ubi \* quis nihil concedit aut permittit aliquid in suo : regulariter non est servitus , nisi in casibus in quibus ab ipsa lege constituta dicitur , quando area vicini non haberet aliunde ventum , nisi ex illa parte , *ut est casus singularis in l. fin. §. 1. C. de ser. & dixi supra in 8. quæst. princip. ver. ult.* adde singulariter , ac etiam sicut est in agri natura , quæ est , semper inferiorem superiori servire : *ut est text. in l. 1. §. denique ager. de aq. pl. ar. & ista est quasi servitus : ut text. in d. l. 1. §. fin. & not. gloss. in d. l. 1. §. denique ager.* Sed quoniam servitutes urbanae dicuntur , quando debentur à prædio urbano alteri prædio urbano , vel à rustico : *ut dixi supra in 4. divisione principali servitutis. vers. sed quomodo cognoscatur. & ædificijs inhaerent , ut supr. proxime dixi ,* ideo singulis prius dictis servit. nominatis per ordinem declaratis , postea secundum statutum urbani ædificij domum figurando pro meliori ordine & clariori doctrina , omnes urbanas servitutes declarare constitui : in qua quidem domo , si quid fieri potest , aut non potest , declarabimus , de solo aut area ejus primum exponendo , deinde de pariete sive muro , de stillicidio sive tecto , de ostio sive porta , de aditu sive itinere , & introitu , de claustro , seu conclavi , seu porticu , de penu , de curia de puteo & cisterna , & de lavello , & de cloaca , de fistula , de fornace , de fornello , de balneo sive stupha , de furno , de scala , de solario , de tigno injecto , de onere ferendo , de ponticello , de maniano , de fenestra sive balcone , de camino , de necessario sive loco communi , de celario , & aquarolo sive canali : de aquæ projectu , & aquæ ductu & aliarum rerum , de picturis , de crustationibus , de armatura quæ machina dicitur , de stabulo & sterquilinio , de macerie , de lapidibus , de tignis , de fovea & arboribus , & ultimo de sepulchro videbis.

## A D D I T I O.

*a Servi. urb.* Adde Alex. in 1. vol. consi. 142. in 1. colum. & quomodo jus servitutis acquiratur. consi. 113. Et quando intelligatur de servitute præsentis , & quando de futura , habes consi. 28. in 3. col.

De servitutibus altius tollendi , & officiendi luminibus vicini.

## CAP. XXVI.

- 1 *Servitutes urbanae quædam sunt affirmativæ , quædam negativæ : rusticæ autem omnes affirmativæ sunt , ut ire , agere &c.*
- 2 *Domum multum delectabilem non habere , vel ut vicinus suam altius elevet , quomodo nostra intersit.*
- 3 *Iura prædiorum non solum servitutes existunt , sed etiam libertates.*



- D**icamus itaque primo de servitute altius tollendi & officiendi luminibus vicini, aut non extollendi. Et secundum veram opinionem illae sunt duae servitutes. Una est altius tollendi & officiendi luminibus vicini: id est, quod quis teneatur ad altius tollendum & officiendum luminibus vicini. Alia est, altius non tollendi: id est, quod non possit altius tollere, *ut text. cum gloss. in leg. 1. de servitut. urban. praed. Instit. de actio. §. aequae. in vers. aedes tuas tollendi. in fine.* Ex quo not. \* quod servitutes urbanae quaedam sunt affirmativae, quaedam negativae, sed rusticae omnes sunt affirmativae tantum, ut ire, &c. *ut not. gloss. in dic. leg. 1. in vers. officiendi. in princip.* quam Dd. ibi sequuntur. Et si dicatur, quomodo potest dici mihi deberi servitus, & vicinus altius tollat, & mihi seu luminibus meis officiat? immo ista videtur esse libertas vicini, & servitus mea passiva. Nec videtur posse dici, quod mihi servitus debeatur: ex quo mihi & praedio meo non prodest, immo nocet, *ut leg. quoties. 15. in princip. de servit.* Respondeo secundum gloss. quam Bart. ibi sequitur, & communiter Dd. *in dic. leg. 1. in versic. §. officiendi. ibi,* vel tertio dic, *de servit. urban. praed.* quod licet hoc noceat luminibus meis, & pro hoc non possit dici mihi debita servitus activa: tamen potest in alijs mihi expedire: ut quia plures homines veniebant ad me, & faciebant expensas. Ex quo not. quod \* aliquando interest nostra, non habere domum multum delectabilem propter amicorum concursum, qui sunt causa magni sumptus: sicut saepissime vidi evenire habentibus pulchras domos cum viridarijs. Sed Bartol. *in d. l. 1. declarat etiam aliter,* quomodo potest nostra interesse, ut vicinus altius elevet domum suam: & pone exemplum propter ventum, scilicet ne domus mea sentiat ventum: quia aliquando sum male sanus: vel propter aspectum, quia forte transeantes per viam possent aspicere, si via erat alta, & domus mea depressa: quia si vicinus est in medio, & aedificet altius, cuntes per viam non poterunt amplius in domo mea videre: vel mea poterit interesse ut habeatur lumen ex reverberatione magis, quam per directum, *l. si arborem, §. interdum, de servit. urban. praed. & not. gloss. Instit. de servit. §. item praediorum urbanorum, in fin. in ver. altius non tollat, in princ.* Sed istud exemplum est bonum, quantum ad altius tollendum, non quantum ad officiendum luminibus. quia imo prodesset, non officeret. Item potest poni exemplum secundum Ange. *in d. l. 1. ut intersit nostra, ut noceat luminibus:* ut quia erat domus mercatoris, scilicet quae tanto lumine non indiget, imo ei noceret: ut vidimus in apothecis mercatorum communiter,

& maxi-



& maxime Venetijs apud vellutarios. Item potest poni aliud exemplum, Consuetudo est vel statutum, ut nemo possit ædes suas vel turres habere levatas, nisi usque ad certam mensuram, invito vicino: *juxta not. per gloss. quæ habetur de statuto Florentiæ, in l. qui luminibus, de ser. urban. præd. in l. 1. C. de ædif. priva.* Vicinus concessit mihi, quod possim altius tollere & nocere luminibus suis: certe si tollerem altius, & ejus luminibus nocerem, & vicinus me prohiberet, poss. in agere actione confessoria, ut mihi liceat ædes meas vel turres altius tollere, & sibi nocere: quia servitus vicino est imposita, & mihi per pactum acquisita contra statutum vel consuetudinem: & in hoc exemplo servitus dicitur deberi active volenti ædificare: in alijs vero exemplis passive. Item potest poni exemplum altius tollendi: quia quis tenebatur tollere ædificium altius & onera domus meæ sustinere: *juxta l. eum debere columnam, de serv. urb. præd.* licet in alio nocere, scilicet luminibus meis & hoc exemplum ponit gloss. *Instit. de act. §. aque, in versi. ædes suas tollen. in fin.* Sed huic opin. quod jus altius tollendi & officiendi, sit servitus, obstat secundum Odo. & Ang. *in d. l. 1. de ser. rust. præd.* quia non reperitur servitus affirmativa, per quam quis compellitur ad aliquid faciendum, *l. quoties, 15. de servit.* cum in eis versatur aut non fieri, aut pati, ut ibi supra dixi sustinendo istam opin. dicas secundum Angel. *in d. l. 1. verum esse*, quod non principaliter, sed in consequentiam sic, *l. eum debere col. de ser. urban. præd.* & dicit quod credit Odo. illa sensisse, & bene, vel secundum exemplum ultimum de onere ferendo quod supra dedi, cessaret istud contrarium, & per *d. l. eum debere columnam. & l. si forte. ff. si ser. vend.* potest etiam esse, quod jus tollendi & officiendi luminibus vicini, sit libertas, & non servitus, videlicet quem posse & non teneri altius tollere, & luminibus vicini officere: *ut l. altius, C. de servit.* jus est quod dicitur libertas, & non servitus: & ita debet intelligi gl. *in l. 1. de ser. urb. præd.* quæ appellat istud jus libertatem. Et sic not. quod \* jura prædiorum non solum sunt servitutes, sed libertates: & propterea multæ leges positæ *in tit. de servit. urba. præd.* loquuntur de libertate defendenda: de qua plura videbitis in declaratione domus supra proxime figurata. Sed teneri ad altius tollendum & officiendum luminibus vicini: istud est servitus de qua loquitur *d. l. 1.* & non est libertas, secundum Odo. ibi, quem sequitur Ang. & Pau. de Cast. & Dd. & bene, *ut patet ex his quæ supra dixi.* Cætera circa istam servitutē & libertatem altius tollendi & officiendi luminibus vicini, vide etiam *in q. seq.* & plenius dicetur de pariete sive muro, &c.

De



De servitutibus altius non tollendi.

## CAP. XXVII.

- 1 *Servitutem altius non tollendi ille qui debet, an possit saltem alte ædificare.*
- 2 *Servitutem altius non tollendi ille qui debet, an supra eam latitudinem arborem vel ædificium habere possit.*
- 3 *Servitutem altius non tollendi si mihi debeas cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, quomodo hæc verba intelligantur.*
- 4 *Servitus altius non tollendi an requiratur, quod semper per vicinum imponatur.*
- 5 *Statutum loquens quod nullus possit altius elevare, seu tollere ædificium suum, si per illud vicini luminibus noceat, an forensem liget cuius est domus quæ altius tolli debet.*

**E**ST & alia servitus altius non tollendi, *ut lege. 1. de serv. urb. præd. & Inst. de act. §. æque. & lege altius, & lege ædibus, C. de ser. cum simil.* intelligendo quod de necessitate non possit altius tolli, sed si de voluntate quis non tollat, posset tamen, si vellet: *juxta dic. leg. altius.* tunc non diceretur servitus altius non tollendi, sed libertas: sicut de servitute & libertate altius tollendi dixi super hanc questionem. Quædam quæstiones mihi occurrunt, quæ utiles sunt. Prima est, \* nunquid ille, qui debet servitutem altius non tollendi, posset saltem alte ædificare. Videtur quod sic: quia verbum, altius, est comparativum: ergo alte non prohibetur. Sed dic contra: *ut est text. cum gloss. not. in leg. loci corpus. §. pen. in versi. altius, si servi. vend.* quam tenet Alber. de Ros. in dic. leg. altius. C. de servit. ante fin. \* Secunda quæst. est, an ille, qui debet servitutem altius non tollendi, possit habere arborem vel ædificium supra eam latitudinem? Et dicas breviter, quod sic, *ut est text. apertus in leg. ædificia, de servit. urban. præd. & probatur in leg. quod autem eod. titul.* & poterit per consequens etiam viridaria facere ultra eam latitudinem: *ut est text. in dic. leg. ædificia.* dummodo servitus non sit de prospectu: quia tunc non posset, ut ibi, & sic not. quod plantatio arborum non est contra servitutem altius non tollendi: quia aliud est ædificare, aliud arborem ponere: *ut est text. & ibi not. Bald. & Dd. in dic. leg. quod autem, sed plantatio arborum bene est contra servitutem prospectus vel luminum, ut dic. leg. ædificia, & leg. inter servitutes. §. quodcunque igitur. de serv. urba. præd. & l. si arborem. 17. in princip. cod. tit. & adde quod dicam in seq. quæst.* Tertia \* quæst. si debes mihi servitutem altius non tollendi cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, quomodo intelligantur hæc verba? Dic, quod cum illa adjectio fiat per modum accessorij, regulatur à principali: ut in regula accessio-



cessorium. in 6. & intelligitur ne officiat altius tollendo, & ideo adhuc poteris arbores ponere, & viridaria habere, licet officias luminibus, quia non officio altius ædificando: *ut est tex. in dic. leg. quod autem, juncta lege. præcedenti, versi. veluti si ades de serv. urban. præd.* Si autem illa adjectio apponeretur copulative per copulam, & ne, & æque principaliter: puta, promittis mihi servitutem altius non tollendi, & ne luminibus domus meæ officias: tunc essent duæ servitutes, & non posset ponere arbores, & viridaria facere: quia licet per hoc non facias contra primam servitutem altius non tollendi, tamen diceris facere contra secundam, scilicet ne luminibus officias: & ideo possem te prohibere, *per text. in dic. leg. ædificia. in fin. & leg. inter servitutes. versi. quodcunque igitur. de serv. urb.* & ita tenet Paul. de Castr. *in d. l. ædificia*, quod perpetuo tene menti, ut scias dictare instrumenta hujusmodi servitutum. Quarta quæstio est, an requiratur quod semper \* servitus altius non tollendi per vicinum imponatur? & videtur quod sic, quia regulariter cuilibet licitum est ædificare domum suam, vel marum, etiam si officiat luminibus vicini: *ut est tex. dic. leg. altius. C. de servit. & in leg. si ædibus eod. titul. & in leg. cum eod. & in leg. pen. de serv. urb. præd. & habetur in leg. qui luminibus, eod. titul. & in leg. altius. si serv. vend.* Tu tamen dicas, quod in duobus casibus reperitur esse constituta ipso jure à lege. Primus est quando area non haberet ventum aliunde, nisi per locum, in quo vicinus ædificare vellet. *ut est casus singul. in leg. fin. §. 1. de servit. & dixi supra, circa principium specierum servitut. & supra in 8. quæst. princip.* Secundus casus est, quando per consuetudinem vel statutum esset introductum, quod quis non possit ædificare, nisi usque ad certam altitudinem, non ultra, invito vicino: *ut habetur per glo. in l. 1. C. de ædifi. pri. & in d. l. qui luminibus, & dixi in servitute præcedenti.* & vide quæ dicam in sequenti quæstio. Quinta quæstio est, \* an statutum loquens, quod nullus possit altius elevare, seu tollere ædificium suum, si per illud noceat vicini luminibus, an statutum liget forensem, cujus est domus, quæ debet altius tolli: & dicas quod sic, quando istud jus est descendens ex re. ideo ligatur statuto loci, ubi res est: *ut probatur in l. venditor. 13. §. si constat, commun. præd. & no. in l. an in totum. C. de ædifi. priva. & in l. cunctos populos. C. de sum. trin.* & quod dixi de servitute altius non tollendi, ut statutum loquens de ea liget forensem a: idem dicas in qualibet servitute urbana vel rustica: quoniam jus servitutis descendit ex re, & rei cohæret, *ut l. 1. communia præd. & Instit. de servit. §. prædi-*

M

orum



orum urbanorum per prædicta, & per not. in d. leg. cunctos populos. Reliqua circa istam servitutem altius non tollendi, vide infra de pariete sive muro.

## ADDITION.

a Forenses. Forensis varijs modis sumitur in jure. Vide Corn. in consil. 194. in 4. vol. & quando forensis ligetur statuto, consil. 199. in 1. vol.

De servitute stillicidij avertendi, & stillicidij non avertendi.

## CAP. XXVIII.

- 1 Stillicidium quid sit.
- 2 Aquam ex suo stillicidio supra stillicidium, vel aream vicini an quis regulariter divertere possit
- 3 Aqua stillicidij vicini si jure servitutis cadat supra domum meam vel aream per tegulas, quæ vulgariter Cuppi nuncupantur, an facere possim, quod cadat per viam unius canalis lignei, vel lapidei etiam canalis existentis super ipsis cuppis.
- 4 Vicinus meus si super aream meam vel tectum domus meæ per duos pedes servitutem habeat: an ultra producere seu extendere possit.
- 5 Stillicidij servitutem acquisitam habens, an possit alius tollere, vel elevare, vel deprimere murum, vel ædificium, super quo habet stillicidium cadens super domum vel aream meam.
- 6 Stillicidij servitutem sibi debitam si quis habeat, & sublatum fuerit ædificium, sive corruerit, ex quo stillicidium cadit, an per hoc stillicidij servitus cum effectu in totum extincta intelligatur.
- 7 Servitutem stillicidij avertendi in aream meam si vicinus habeat, quod stillicidium super aream meam per duos pedes protenditur, an ego in area ædificare possim, ubi stillicidium casitare cæperat.
- 8 Stillicidium cui debetur servitus avertendi in vicini aream si protendatur ultra parietem supra vicini aream per medium pedem, & casit in aream vicini etiam per medium pedem, vel circa: an vicinus possit ædificare in illa area usque ad illum locum, ubi casitat, & sic usque ad medium pedem prope murum domini prædicti dominantis.
- 9 Vicinus meus si habeat stillicidium domus suæ cadens in fundo, vel horto meo vel in area extra murum domus suæ, verbi causa: per duos pedes: an fundus vel area eam tenens, quatenus stillicidij rigor se protendat, sit vicini vel mei.
- 10 Stillicidium antiquum habens supra aream, vel domum meam in dubio an jure servitutis, vel domini habere presumatur, ita quod ex eo inferius pro stillicidij rigore suum dicatur.
- 11 Domus tua si domui meæ duas servitutes debeat, unam ne altius tollatur, aliam ut stillicidium ædificiorum meorum recipere debeat, & ibi concessero jus etiam inviso me altius tollere ædificia tua: & sic remiserim tibi servitutem altius non tollendi: an per

*an per hoc tibi concessisse videar · ut possis tollere quantumcunque vis : in quod etiam stillicidia mea recipere non tenearis.*

**S**unt & aliæ duæ servitutes urbanæ : una stillicidij avertendi, id est, derivandi in tectum vel aream vicini : nam posse facere cadere aquam de tecto meo super tectum tuum, servitus est. Alia est servitus non avertendi stillicidi : *ut est text. in l. 1. de servit. urban. præd.* sicut sunt duæ altius tollendi, & non tollendi : *ut supra proxime dictum est*, & intellige stillicidij non avertendi, scilicet mei in domo mea in tuam, id est, non immittendi de necessitate tua : quia tunc est mihi servitus : sed si intelligeretur non avertendi in domo mea in tuam, esset libertas, & non servitus : *ut dixi de servitutibus altius non tollendi*, & itæ servitutes sunt urbanæ etiam, quando constitutum est, ut possim avertere stillicidium meum in aream tuam, quæ sit prædium rusticum : quia inspicitur prædium cui servitus debetur, quæ ab eo debet denominari : quia dignius est, ex quo est dominans : *ut est text. cum glo. in d. l. 1. in ver. vel aream. de serv. urb. præd. de quo dixi supra in 4. q. princ. servitutum. ver. sed quomodo cognoscetur.* Circa istam servitutem stillicidij avertendi, declaremus aliquas quæstiones utiles & quotidianas. Prima quæstio \* est pro intelligentia, quid est stillicidium, & dic quod est illud, quod stillat, & interdum cadit directo, & interdum non, propter ventum, sed flumen dicitur quod directo cadit. & maxime per doctiam *de serv. urb. præd. l. servitutes. §. stillicidium.* ibi, id est, pro stillicidio flumen, *& est text. Instit. de serv. §. præd. urb. ibi* ut stillicidium vel flumen recipiat, *& ibi hoc not. gloss.* Item aliquando dicitur stillicidium domus, cui servitus debetur stillicidij : *& ita capitur in d. §. stillicidium,* secundum unam expositionem *gloss. ibi* Item dicitur stillicidium servitus ipsa stillicidij : & ita accipitur in materia nostra. *& in d. l. 1. de serv. urb. præd. & not. gloss. in d. §. stillicidium.* Secunda quæstio \* an quis regulariter possit divertere aquam ex suo stillicidio supra stillicidium vel aream vicini ? Et dic, quod videtur quod nemo possit dirigere stillicidium suum supra tectum domus vicinæ depressæ, vel super aream vicini, si servitus imposita non est : *ut est text. in d. l. 1. de serv. urb. præd. ibi,* stillicidium avertendi. *& ibi hoc not. Dd.* unde ego habens huiusmodi stillicidium, nisi servitus imposita sit, possum compelli per vicinum ad faciendum aquam recti nostri derivare per alium locum : puta ponendo quæ recipiant aquam juxta tectum meum, ut eam mittam in stratam publicam : *per d. l. 1.* Et est ratio, quia domus vel area vicini regulariter debet esse libera usque ad

M 2

cælum,



- 3  
a  
coelum, *l. altius, C. de ser. cum simil.* Tertia quæstio est, \* si aqua stillicidij vicini cadit jure servitutis supra domum *a* meam vel aream, per tegulas quæ cuppi vulgariter nuncupantur, an possim facere quod cadat per viam unius canalis lignei vel lapidei, vel etiã canalis existentis super cuppis. Dic quod non : quia aqua grossior caderet seu casitaret : *ut est text. not. cum gloss. in l. servitutes quæ in superficie. §. si ante ea ex tegula. de serv. urb. præd.* quod not. contra multos, qui habent servitutem stillicidij per tegulas, & faciunt unum canale, ad quod tota aqua stillicidij decurrit : quia non possunt. Quarta quæstio est, \* vicinus meus habet servitutem super aream vel tectũ domus meæ per duos pedes, an possit ultra producere seu extendere ? Et dicas, quod non : quia in nostro magis inciperet cadere : & in alio loco caderet stillicidium, quam in quo imposita est servitus. Sed re-  
4  
troducti potest : quia levius in servitute nobis debita facere possumus, non acrius : quoniam certum est meliorem conditionem vicini fieri posse, deteriore non posse, nisi aliud nominatim in servitute imponenda mutatum sit : *ut est text. not. in l. servit. quæ in superficie. §. stillicidium, versic. ea de causa. de servit. urba. præd.* Quinta est quæstio, \* an habens servitutem stillicidij acquisitam, possit altius tollere, vel elevare, vel deprimere murum vel ædificium, super quo habet stillicidium cadens super domo vel aream mea ? Dic breviter, quod elevare vel altius tollere potest, deprimere non potest : *ut est text. not. in d. §. stillicidium, in prin.* qui assignat hanc rationem. Nam levior fit servitus, quando tollitur stillicidium altius : cum hoc quod ex alto cadit, levius cadit, & interdum non pervenit ad locum servientem, sed quando reprimatur, fit gravior servitus : id est, pro stillicidio flumen. quod declara. Nam ideo fit gravior servitus stillicidij semper cum minus cadit ab alto, & levior cum altius cadit : quia aquæ casitatio depresso ad plura loca vi ventorum diverti non potest : sed semper casitat in eundem locum, & facit ibi flumen, & destruit aliquando aream vicini, & hortum, si in eo cadit. & ideo gravius damnificat prædium serviens : sed casitatio aquæ procedens ex alto, vi ventorum quandoque ad unum locum, quandoque ad alium quem ducit, nec facit concursum aquarum : imo quandoque aqua non venit ad locum servientem, & propterea tunc dicitur minus offendere ipsum, & ideo meliorem conditionem vicini facere possum : deteriore non. est ista intentio, §. *stillicidium.* quem casum singulariter not. & tene menti, quia contra decisionem *d. §. dixit mirandæ memoriæ dom. Thom. eques de Aretio, interrogatus à domino Paulo.*



Paulo de Aretio juris utriusque doctore, interrogatus in publica disputatione, quam fecit idem do. Thomafius Paduæ, de quo licet rationem hanc solam allegaverit, quia fortius cadit ex alto, quam depresso: potuisset etiā alia ratio allegari: quia major cōmoditas videtur esse loci servientis, quod cadat ex loco depresso magis, quam ex alto: ergo videtur quod possit deprimi & non tolli: *per d. §. stillicidium, in fin.* quoniam si ex alto cadit propter ventum, nulla quandoque pars soli sub stillicidio remanet tecta cum effectu: quia aqua cadit ubique, & sic non potest ibi in area sub stillicidio quicquam collocari, quod tutum sit ab aqua. item quia nec cōmode potest stari vel iri per aream sub illo stillicidio: quod non esset si caderet stillicidium directe ex loco magis depresso. Idem etiam, quia ex loco magis alto magis occupatur lumen areæ, quam per locum depresso. Item potuisset alia ratio assignari, si paries seu murus *b*, super quo est tectum seu stillicidium esset communis: quia quanto cadit aqua altius propter vim ventorum: tanto magis indirecte cadit: *ut est text. in d. §. stillicidium, in princip.* Et ideo aqua sæpe discurrit per parietem sive murum, & ipsum corrumpit, maxime si est paries ligneus: quod non eveniret, si aqua ex loco depresso directo caderet. Unde tollendo altius videtur facere deteriore conditionem fundi servientis, & deprimendo deteriore: *argum. d. §. stillicidium, in fin.* Unde \* ex his patet decisio Pauli Iuriconsulti *in d. l. servitutes quæ in superficie. §. stillicidium. de servit. urb. præd.* Et non mirandum, si dominus Thomafius vir præclarissimi ingenij in ea erravit, & propterea cavendum ab huiusmodi actibus publicis de quolibet: quia sunt periculosi, maxime quando quis vult ponere falcem in messem alienam, contra id quod scriptum est *in l. §. habetur 6. quæst. 3. c. 1. & in c. venerabilem, extr. de elect. & in Clem. pastoralis. §. rursus. in fin. de jud.* Sexta est quæstio, \* si quis habet servitutem *c* stillicidij sibi debitam, & sublatum est ædificium, sive corrui, ex quo stillicidium cadit an per hoc intelligatur extincta in totū cum effectu servitus stillicidij? & dic, quod non: quia remanet in habitu, & ideo si ædificium reponatur cum stillicidio, idem ædificium esse censetur, quantum ad servitutes reales, puta stillicidij: licet non quantum ad personales: *ut est text. in l. servitutes quæ in superficie. §. si sublatum. de serv. urb. præd.* & intellige, quod per istam reedificationem servitus stillicidij non erit eadem vere quæ primo erat: sed restituitur ipso jure, *ut est text. in d. §. si sublatum, ver. pars.* sed non est ita in reali quæ restituitur: & hoc probatur ex tex. ibi dum dicit: ut idem

M 3

intelli-



intelligatur. quod verbum, intelligatur, est verbum fictionis, *ut est text. in leg. hæres quandoque de acq. her. & l. qui à servo. de alt. & oblig. & habetur per Bart. in l. 1. in princip. de no. oper. nunc. per Bald. in l. quoniam. de his qui no. infam. & hoc etiam probatur in leg. si te. de servi. urb. præd. & ita restitutio, & fictio, quod intelligatur idem ædificium quod vere nō est. & eadem servitus procedit propter utilitatem ædium: *ut probatur in d. §. si sublatum. ibi, utilitas exigit. & ita not. ibi Angel. & Bald. in tit. de pace Constantie, in 4. col. ad fin. & intelligo utilitatem ædium, scilicet publicam, ut ibi. ex quo sequitur, quod pro ista servitute restituta, actio directa nō competit sed utilis: quia non est vere illud idem ædificiū, cui servitus imposita est: ut est text. cū gl. in ver. utilis. in d. leg. si testamento & not. gl. in d. §. si sublatum. in prin. de quo dic ut plene no. in l. inter stip. §. sacra. de verb. oblig. & ex hoc etiā sequitur illud, quod servitus acquisita superficiæ, intelligitur acquisita etiā solo: quia non extinguatur destructa vel extincta superficie, secundum Pau. de Cast. in d. §. si sublatum. quod intellige cū effectū ut dixi. & de hoc dic ut habetur in l. 3. de ser. sed bene intelligitur extincta, *ut dictum est* Quid autem dixi servitutē restitui reposito ædificio: intellige quando reponitur in eadē specie & qualitate: alias secus, quia tunc non reputaretur, nec intelligeretur idem ædificium *ut est text. in d. l. servitutes. §. si sublatum.* & ratio est, quia illud quod differt in specie, vel qualitate, non potest dici idem in substantia, sed diversum: secus si habeat in se plus vel minus, quia tunc est idem in substantia, ex quo eadem substantia manet. *ut plene dixi supra in decima & ult. quæst. princ. versic. & hæc iura allegantur.* & propterea non attenditur mutatio partium, sicut in nostro corpore dicimus: *ut l. proponebatur de iud. & d. §. si sublatum.* inducitur ad quæstionem, secundum Dd. quod licet destruat monasterium, non tamen ejus privilegia destruantur: quando destruitur de facto, secus si de jure: *ut per Innoc. in 6. & ex injuncto. extr. de nov. oper. nunc. dic ut ibi per eundem Innoc. in c. abbate. in ult. col. de verb. sign. & per Bald. in d. tit. de pace Constan. in 4. col. ubi etiam allegat dictum §. si sublatum. & per Floren. in l. usufruct. quibus modis usufruct. amitt. quæ omnia notanda sunt.***

7 Septima \* quæ restio est, vicinus meus habet servitutem stillicidij avertendi in aream meam, quod stillicidium protenditur super aream meam per duos pedes: an ego possum ædificare in area ubi castare cœpit stillicidium. Et in hoc text. videntur esse contrarij. Nam text. in d. l. servitutes quæ in superficie. §. si servitus. dicit expresse quod non & text. in eadem l. §. final. in fin.



in fin. videtur dicere contrarium : sed gloss. in d. §. si servitus. solvit, dicens, quod ædificare non possum, si nolo recipere stillicidium, & ita loquitur ille §. si servitus. Sed si stillicidium recipere volo, tunc ædificare possum. & ita loquitur d. §. final. in fin. Et ex hoc concluditur, quod dominus prædij debentis servitutem stillicidij, potest ædificare, dummodo stillicidium, seu servitutem stillicidij debitam non impediatur, immo eam recipiat, & ita communiter Dd. transire videntur cum illa gloss. Ego autem aliter intelligo illa jura : nam text. in d. §. si servitus. ædi. dicit, quod si ædi imposita est servitus stillicidij, non licet domino areæ servientis ædificare, ubi casitare cœpisset stillicidium. Item in §. fin. ejusdem l. qui incipit, qui area, in princ. idem dicit videl. quod ille qui vult ædificare in area, in qua stillicidium cadit, potest ædificium perducere usq; ad eum locum unde stillicidiū cadit, & sic in hoc concordant, & intelligo duos text. quod qui debet servitutem stillicidij, nullo modo possit ædificare in area, ubi casitare incipit stillicidium, seu ubi stillicidiū cadit, etiam si ædificando vellem stillicidium recipere, quia qualitas mutatur, & loci qualitas servitutē debentis inspicitur. facit ad hoc quod dixi in q. præced. & hoc aperte probatur per tex. in d. §. fin. propter dictionē, sed & si, ibi positam, quæ diversificat in facto & in jure, ut in l. sed & si lege, in princ. ff. de petit. hæc. & not. in l. qui n̄ sum fruct. de verbor. oblig. & in c. sollicitudinem, in fin. de appellatio. & ideo cum in fine ibi dicat, quod possit ædificari, dum tamē stillicidium recte recipiatur, præsupponitur, quod secus sit in casu præcedenti : alias dictū, sed & si, ibi posita diversificat principium à fine, quod dicendum non est, & advertendum est, quod dicunt illa jura, nisi casitare cœpit, seu stillicidium cadit : quia per hoc apparet, quod non debet inspicere protectum tignorū stillicidij : sed locus in quo cadit aqua, sive sit ultra, sive citra, ut etiam probatur in l. fin. §. fin. ibi, stillicidij rigor. de serv. urba. prædio. in §. autem fina. leg. servitutes. in fin. qui pro contrario allegatur, ponitur alius casus diversus, videlicet quod si in meo ædificio cadit stillicidium vicini, supra mihi ædificare conceditur, dummodo stillicidium recte recipiatur. nam ibi erat ædificatum : & facilius extollitur id quod est ædificatum, quam non ædificatum. argum. ejus quod dicitur in simili, quod in habentibus symbolum facilior est transitus : ut not. in l. si non sortem, §. si centum, de condic. indeb. facit etiam quod habetur in l. si unus. §. pactus ne peteret. versicul. & in specie de pact. quod ille §. final. ita debeat intelligi, patet manifeste ex dictione, sed & si, ibi posita, ut supra dixi, quod bene not.



- not. quia licet Doct. videantur aliter intelligere, & non aliter declarare, tamen puto hunc esse verum intellectum illorū jurium, & adde quod dicam *in quæstio. sequen.* Octava quæstio est, \* quid sit stillicidium, cui debetur servitus avertendi in aream vicini, procedit ultra parietem super aream vicini per medium pedem, & casitat in area vicini etiam per medium pedem, vel circa, an vicinus possit ædificare in illa area usq; ad illum locū, ubi casitat: & sic usq; ad medium pedem prope murū domini prædij dominantis? & videtur quod sic, *per text. in d. l. servitutes. §. si servitus. & §. fin. in prin. de serv. urb. præd.* ubi videtur esse text. *in l. finium reg.* quæ videtur esse lex Græca, quæ incipit, si quis septem. quæ dicit, si quis vult ædificare murū prope fundum vicini, septem derelinquat. de cujus intellectu dicam infra de pariete sive muro. Ego puto, quod dictus §. si servitus, & §. fin. debeant intelligi & limitari secundum *l. fin. præallegatam*, & e contra *d. l. fin.* debeat intelligi secundum *d. §.* videlicet quod si stillicidium protendit se nisi per medium pedem, non possit ædificari per vicinum usq; ad illum medium pedem, etiam si aqua ultra non casitaret: quia esset contra *d. l. fina. fin. regun.* non enim esset æquū, quod dominus fundi debentis stillicidium sustinere, esset melioris conditionis, quam ille, qui nullam debet servitutem in fundo suo: & ideo si ille qui habet fundum suum liberum, non potest ædificare murum, nisi distet à regione vicini per pedem, vel si vult ædificare domum per duos pedes, *ut d. l. fin.* multo magis deberet distare ille, cujus prædium debet servitutem stillicidij recipiendi. debet ergo hoc casu distare ædificans murum per pedem, vel domum, per duos, non à regione vicini, id est, non à termino fundi vicini, sed à solo, quatenus protenditur stillicidium, & casitat, unde si stillicidiū protenderetur versus aream vel hortum ædificantis, & casitaret, puta per tres pedes, qui relinquuntur, *propter d. l. servitutes. §. si servitus. & §. final. in prin. de serv. urb. præd.* etiam relinquere unum alium pedem: & sic quatuor pedes in totum, à fundo convicini, vel si vult ædificare domum, debet relinquere duos pedes: & sic hoc casu quinque in totum, & idem dicas in fin. & ita alias obtinui in quadam causa Veronæ contra quendam episcopum de Nica. Sola. & ita fuit judicatum ex consilio trium doctissimorum Iurisperitorum: quod no. quia fuit consideratio mea, credo quod sit verissima: maxime intelligendo, quod quatenus rigor stillicidij protendit se super fundo vicini, eatenus terrenum seu solum inferius sit domini prædij dominantis, *ut videtur esse casus in leg. Olympico. §. fin. de serv. urb. præd.*

de quo



de quo dicam in sequenti q. Nam hoc casu non haberet dubium *d. l. fi. fin. reg.* Sed ut dixi, etiam si illud terrenum esset domini fundi servientis: puto esse idem dicendum, per ea quæ supra dixi, & quia ita fuit, quod singulariter tene menti. \* Nona quæst. convenienter sequitur, si vicinus meus habet stillicidium domus suæ cadens in fundo vel horto meo, vel in area extra murum domus suæ, verbi gratia, per duos pedes, an fundus vel area eatenus, quatenus se protendit rigor stillicidij, sit vicini, vel mei, & videtur quod sit vicini, cujus est stillicidium superius, *per l. fi. §. fin. de servit. urba. præd.* per quem text. ibi dicit Flor. quod stillicidia supra domum de jure demonstrat, quantum sit proprietas loci inferioris. & idem dicit ibi Bart. videlicet quod stillicidia quæ sunt superius, videntur quodammodo significare proprietatem loci inferioris, & idem videtur velle Bal. *in cons. suo. 22.* quod incipit, statuto cavetur, quod tenens arma in domo. Sed si istud est verum, debet limitari, nisi constaret vicinum meum habere servitutem stillicidij, quia tunc appareret, quod istud stillicidium haberet non propter dominium soli, quod est inferius, sed propter servitutem appositā: quæ servitus non extenderetur ad dominum soli inferioris, & hoc probatur in *l. servitutes de servi. urb. præd. §. stillicidium ver. eadem causa ibi*, quia in nostro magis incipit cadere, & §. *si servitus. ibi*, domino servientis areae, *de servit. urba. præd.* Item esset limitandum, nisi stillicidium fiat supra viam publicam, vel loco publico: quia locus inferior sub stillicidio non efficitur domini stillicidij, posset tamen aliquid poni usque ad stillicidium, ut *d. l. fina. §. 1. de serv. urba. præd.* quam quidam intelligunt, in hoc tamen communiter servanda esset consuetudo loci, *per l. an in totum. C. de ædifi. privat.* & adde quod dicam infra de claustro vel conclavi, & porticu. \* Sed nunquid in dubio habens antiquum stillicidium supra aream vel domum meam, præsumatur habere jure servitutis vel jure dominij, ex eo quod solum inferius pro rigore stillicidij dicatur suum? Credo esse considerandum, quis possideat locum, qui est sub stillicidio. Nam si ego dominus areae possideo illum locum inferiorem: puta si est hortus, ipsum ibi colo, & arbores habeo, vel retineo res meas sub stillicidio, & præsumatur tunc vicinus habere stillicidium jure servitutis tantum, & locum inferiorem esse meum. Adverte tamen, quia nemini licet ædificare subtus grundaria, quatenus rigor stillicidij & rignorum ex certa via descendit, si stillicidij calitatio impediri possit, ut *d. l. fin. §. fin. & ibi hoc not. Angel. & Dd. de servit. urb. præd.* Si vero vicinus, qui habet stillicidium, possideret locum

N

cum



cum inferiorem sub stillicidio, tunc præsumam nō jure servitutis, quia stillicidium ad hoc non tendit : sed quia solum quod est sub stillicidio, suum, est, nisi illa possessio esset jure familiaritatis, *ut ff. de acq. poss. l. jure familiaritatis.* & ideo in hoc potest esse cautus dominus aræ, ut tet in possessione etiam illius partis aræ vel horti, quæ est sub stillicidio vicini : & ita alias consului cuidam amico. Sed si neuter possideat, quia locus est sterilis, vel aquosus, vel aliter inutilis : & tunc distingue, aut tempore quo fuit factum istud stillicidium, domus, vel area mea, & domus vicini erant diversarum personarum, vel jurium aut ejusdem personæ, vel juris. Primo casu, quando erant diversarum personarum : & tunc illo tempore erat tota domus mea vel authorum meorum, & nō licebat vicino immittere stillicidium, *ut not. l. altius. C. de servit.* & ideo si immisit, videtur immisisse potius jure servitutis, quam dominij, nisi aliter probetur. Nec est aliter credendum, quod ego vel author meus voluerim faciendū immittere stillicidium etiam sibi concedere solum. *argum. l. si mihi eo tempore. 20. de servi. rust. præd.* quia actus agentium non debent operari ultra intentionem eorum, *l. non omnis. in princ. ff. si cer. petu.* Secundo casu, quando erat unius personæ tantum, sicut sæpe contingit, quando unus habet amplam domum, facit stillicidia unius partis domus cadere super alia parte : & postea legat vel vendit unā partem de illa domo : vel si sunt plures fratres habentes domum : & postea eam dividunt inter se, & uni evenit una pars domus, quæ habet stillicidium, & alteri alia pars quæ habet aream sub stillicidio : & tunc dic idem, quod videtur esse imposita servitus vendendo, & legando vel dividendo, ut sustineat onera permanentia : & quæ tunc tempore divisionis, vel legati, vel venditionis sustinebat, *ut l. quod conclave. de damn. infect. & not. Barto. in l. 1. circa fin. de serv. legu. & habetur per Dd. in d. l. quod conclave.* & ex hoc concludi potest ad multas q. nunquid sit licitum facere ponticellum vel casellum necessarij, vel tubam, sive cuppam camini in dicto muro, quatenus se extendit rigor stillicidij, vel facere fenestram, vel foveam. f. vel ferratam in area mea. Quia si solum, quod est sub stillicidio, esset domini stillicidij, tunc potest fieri tanquam in suo, *l. altius. C. de servit.* alias non. De his tamen plenius dicam in specie ista super domo per me figurata. \* Decima & ultima quæstio est, si domus tua debet domui meæ duas servitudes : unam, ne altius tolleretur, aliam, ut stillicidium ædificiorum meorum recipere deberet : & tibi concessero jus esse invito me altius tollere ædificia tua, & sic remisera tibi servitutē altius non tollendi :



lendi: an per hoc videar tibi concessisse, ut possis tollere quantumcunque vis: ita quod etiam non tenearis recipere stillicidia mea? Et dices, quod non: quia illa concessio seu immissio intelligitur, dummodo recipias illam servitutem stillicidiorum meorum, *ut est casus in leg. si domus. de ser. urb. præd.* est ratio, quia illæ servitutes sunt diversæ & separatæ: unde renunciando, uni. alteri renunciassse non videtur: & ideo si servitutis retentæ habeo adhuc jus prohibendi, & ad hoc semper allegatur *d. l. si domus.* quod intellige, quod una remissa, altera necessario non intelligitur esse remissa: quia est penitus diversa, ut est in casu proposito, secus si una remissa, necessario intelligeretur remissa alia. Exemplum in casu e converso, si est remissa servitus stillicidij non recipiendi: nam licet hoc casu videatur esse remissa servitus altius non tollendi, *ut not. gloss. in d. l. si domus.* quam Dd. sequuntur, & pro hoc *l. si mihi eodem tempore. de serv. rust. præd.* & est *tex. in leg. sed interdum. de aqua plu. ar.* & facit *leg. 2. de jurisdict. omn. jud. cū simil.* & dic. *leg. si domus.* allegatur, quod quando sunt jura diversa, & invicem non dependentia, licet tollatur unum, tamen alterum non tollitur, *pro hoc dic. leg. sed interdum. sed si dependerent ad invicem,* secus, ut vult gloss. *in dic. leg. domus. quæ est not.* & pro hoc *leg. nec is. §. 1. de acq. hæred.* ubi repudiata hæreditate ab intestato, ex testamento repudiata videtur, si ne qua repudiatione prima stare non posset, *ut ibi, & l. illud. cod. titul.* Item allegatur ad alias q. quas ibi per Bal. & Ang. & Dd. Sed contra prædicta videtur esse *text. in l. si stillicidij. quemad. ser. amit.* ubi dicitur, quod si stillicidij jus habeam in aream tuam: & permiserim tibi jus in ea ædificandi, jus stillicidij immittendi amitto. Sed solvo, quod *in d. l. si domus. de serv. urb. præd.* erant duæ servitutes: ideo una remissa, altera non tollitur: quia potest operari in illa remissa, *ut supra declaravi,* sed in illa *l. si stillicidij.* erat una servitus tantum: & ideo ad hoc, ut promissio vel concessio ædificandi in area postea facta aliquid operetur, illa servitus stillicidij quæ sola erat, intelligitur esse remissa, & prædictis adde quæ dicam infra de stillicidio sive tecto.

## A D D I T I O.

a *Domum.* Domus sumitur multis modis. *Vide Corneum conf. 198. in 3. vol. & in 4. vol. conf. 41.*

b *Paries seu murus.* Murus seu paries inter binas ædes an & quando pro diviso & indiviso communis inter vicinos dicatur, *vide Corn. conf. 184. incipit. licet. in 1. volum.*



c *Habet serv.* Adde Corne. *conf.* 74. *per totum.* & *conf.* 191. & *conf.* 193. *in 3. volum.*

d *Vicinus.* Adde Corn. *conf.* 127. *in 1. vol.* & Alex. 3. *vol. conf.* 57. *in pen. col.* §. *locus autem.* & *in 3. volum.* Qui dicantur vicini, & quomodo accipiantur. *conf.* 22. *in 2. col.* & *in 2. vol. conf.* 179 *per totum.*

e *Vendendo.* Si quis vendit rem cum servitute, utrum & quando intelligatur de servitute præsentis, & quando de futura. Alex. *conf.* 28. *in 3. col. in prin. in 1. vol.* & *conf.* 120. *in 2. col.*

f *Foveam.* Fovea quæ dicatur, adde Corn. *in 4. vol. conf.* 28.

De servitutibus stillicidij non avertendi.

### CAP. XXIX.

1 *Stillicidij avertendi servitus quomodo intelligatur.*

2 *Stillicidium si in aliqua parte fractum esset, puta ejus canale : per quod aqua ducitur, vel tegule ruptæ essent, quis reficere teneatur, & cujus expensis.*

**P**ostquam de servitute affirmativa stillicidij avertendi diximus : consequens est ut de alia servitute negativa stillicidij non avertendi, aliqua breviter videamus. \* Et in primis sciendum est, quod ista servitus non avertendi intelligitur, quod ille qui habet stillicidium suum super domum meam, non possit avertere ipsum ad domum suam, ita, quod non cadat in meam, & sic est servitus passiva ex parte stillicidium habentis : si de necessitate divertere ipsum non potest in domum suam, & dicitur esse servitus activa ex parte ejus, in cujus domum cadit. Sed contra hoc opponitur : quia imo videtur, quod ista non sit servitus passiva ex parte habentis stillicidium, nec activa ex parte alterius, imo totum e contra. Nam quod totum stillicidium tuum cadat in domum meam regulariter est tibi utile, & mihi damnosum : ut dixi in præcedenti servitute. Et ego in cujus domo stillicidium cadit, servitutem pati dicor. Idem non videtur posse dici, quod sit servitus mihi debita, ex quo non interest mea, imo est mihi damnosum, ut dixi in l. quoties. in princ. de servit. Sed responde, quod hoc debet intelligi, quando esset mihi utile, quod aqua stillicidij tui cadat in domo vel curia mea, puta propter cisternam meam, quæ repleri debet ex aqua tui tecti, & hoc modo intelligit istam servitutem, glo. in l. 1. in ver. & offiendi. in fin. de serv. urb. præd. quam Dd. ibi sequuntur, Item posset poni exemplum, si haberem hortum magnum cum domo conjunctum, vel prata sitientia, & interest mea, quod aqua stillicidij vicini cadat in domum meam causa eam ducen-

ducendi ad hortum vel pratum irrigandum. & idem dicas, & facit ad hoc quod dixi supra de servitute alius tollendi. post. princ. Et ex his not. quod ut quis sit obligatus tenere stillicidium suum, ut cadat in domum meam, quia mihi expedit propter aquam cisternæ meæ, vel propter hortum, vel prata mea irriganda, dicitur esse servitus stillicidij non avertendi, *ut etiam supra in princ. declaravi.* \* Circa istam servitutem dubitari posset, si stillicidium esset fractum in aliqua parte, puta ejus canale, per quod aqua ducitur, vel tegulæ ruptæ, quis teneatur reficere, & cujus expensis? Dic quod ille, cujus est stillicidium, debet, *prout probatur in l. Et si forte. §. etiam. si servit. vend. Et in l. eum debere columnam. de serv. urban. præd.* Sed nunquid stillicidij dominus poterit cogi per eum, in cujus domum casitat, ad ipsum reficiendum? Dicas quod sic, ad eum modum, quo erat tempore servitutis impositæ, *per text. in d. §. etiam.* ubi est casus nota. Item nunquid si totum stillicidium corrui, an possit ille, qui est dominus stillicidij cogi ad reponendum, seu iterum faciendum dictum stillicidium, ad eum modum, quo erat tempore servitutis impositæ, ita quod aqua ex eo possit in domum meam casitare, sicut prius expensis suis? dicas, quod sic, *text. est not. in l. eum debere columnam in fin. de serv. urb. præd.* Hæc de servitute stillicidij non avertendi dixisse sufficiat.

## ADDITIO.

2 *Expensis suis.* Adde Corneum *cons. 237. quod incip. primum Et cons. 243. incip. Videtur in 2. volum.* & quod iusta causa excuset ab expensis. *Alex. in 2. vol. cons. 37. in ult. cons.*

De servitute tigni immittendi.

## CAP. XXX.

- 1 Tigni appellatione quid veniat.
- 2 Tignum in vicini fundo immittere an licitum sit.
- 3 Tignum si per aliquem in fundo meo: Et sic alieno immittatur, an illud propria auctoritate tollere, vel incidere possim.
- 4 Tigna an quis in muro vel pariete communi immittere possit.
- 5 Murum seu parietem proprium si quis juxta ades, vel domum sui vicini habuit, Et passus fuit, quod vicinus posuerit in eo muro aliqua tigna tacite, Et nihil dicendo: vel dicendo, Concedo, quod hæc tigna in muro meo immittere possis, an ille vicinus poterit me domino invito alia nova tigna immittere.
- 6 Tigna supponere vel surrogare an aliquis possit.
- 7 Vicinus an possit immittere tigna in alterius vicini muro, tangendo ipsum murum, vel an

N 3.



vel an possit imponere non tangendo murum alienum, sed protendendo supra locum alienum, vel communem, vel publicum.

- 8 Tigna immissa in muro meo proprio vel communi, vel etiam in publico, vel etiam protendentia in meo, vel communi, vel publico, an licitum sit autoritate propria evellere, vel destruere
- 9 Aedificatum quicquid est in meo, & per me possesso, solo modo cedit.
- 10 Murus vel sepes si fiat per extraneum in fundo domini, in quo servitutem non habeam, & propter hoc ego illa servitute uti impediat, an possim illum murum rumpere, & deponere, vel sepe propriam auctoritate destruere.
- 11 Persona ecclesiastica vel etiam secularis, si pro beneficiorum alicui ecclesie collatorum recognitione certum annuum censum, vel hospitium sibi reservavit, & ipso veniente non recipiatur: an domum propria auctoritate ingredi liceat, & intrandi causa ostia vel fenestras domus rumpere.
- 12 Civitatum quæ superiorem non recognoscunt, ut est civitas Venetiarum & Florentia, si una bona alterius occupaverit, illa per vim recuperare potest.
- 13 Aedifices si quispiam, vel dimittat, vel protendat tignum in alienum vel publicum, qua actione conveniri poterit.

- I **Q**uinta est servitus tigni immittendi in parietem vicini. Pro \* cujus declaratione primo sciendum est, quod appellatione tigni in l. 12. tab. omne materiae genus significabatur, ex qua aedificia fiunt, ut est text. in l. tigni. de verbo. sign. & l. adeo. §. cum in suo ad fin. de acq. rer. dom. & Instit. de rer. divis. §. cum in suo solo. & ita omnis materia tigni appellatione continetur, ut est text. in l. tigni. in princ. ad exhibendum. & regulas, & lapides, & cæmenta, & calcem, & arenam, & si qua sunt aedificijs utilia, appellatione tigni contineri constat, ut leg. 1. §. tigni autem. de tig. in junct. facit l. ferri. §. fabros, de verb. sig. sed & in vineis tigni appellatione omnia vineis necessaria continentur: puta perticæ, pedamenta, ut est text. in d. l. 1. in fin. & pali etiam veniunt, qui in numero materiae redigendæ sunt sicut perticæ, l. pali de legat. 3. Tigna autem à tegendo dicta sunt, ut dicit text. in d. §. tigni. Secundo \* videndum est, an sit licitum immittere tignum in fundo vicini. Et regulariter dicatur, quod non, nisi sit imposita servitus, ut l. quemad. §. si protectum. ad leg. Aquil. & ibi per omnes Dd. & l. si vicem. §. si ad januam. & ibi Bar. quod vi aut clam. & l. sed si inter me. in princ. de ser. urb. præd. nam non debet quis regulariter in alieno aliquid facere, uti. l. quosdam. C. de metal. & me. lib. 11. & not. glo. in d. §. si protectum. \* Tertio quæritur, quid si per aliquem immittitur tignum in fundo meo, & sic alieno, an possim illud propria auctoritate tollere vel incidere, & intelligo in fundo, id est, tangendo ipsum, l. 1. §. in flumine. de flumi.
- 2
- 3
- a



*fumi. l. is qui. §. 1. juncta l. 2. de relig.* ubi probatur, quod dictio, In, requirat actum. Et videtur, quod non, quia regulariter nemo debet sibi jus dicere propria autoritate, nec facere, *l. 1. C. ne quis in sua cau. & l. extat. quod met. cau.* Item quia est in quibusdam casibus speciale, ut liceat propria autoritate vindicare, *l. 1. & 2. C. quando lib. uni. sine jud. se vin.* ergo in alijs videtur esse contra jus commune, *l. jus singulare. & l. quod vero. de leg.* Sed dicas contrarium, *ut est casus in terminis, & not. gloss. in l. quemad. §. si prorectum. in fin. ad l. Aquil. & ibi hoc notant Dd. & in l. si vitem. §. qui ad januā. & ibi hoc tenet Bar. quod ut aut clam. & idem Bar. sol. in l. 1. §. interdictum. uti poss.* quibus adde omnino quæ dicam plenius infra in 6. quæst. \* Quarto quæritur, an tigna quis possit immittere in muro seu pariete communi? Et videtur quod non, quia in re cōmuni potior est conditio prohibentis, *l. Sabinus. communi divid. l. an unus. si ser. vend.* In contrarium videtur text. in *l. in re communi. ibi*, neque prohibemus. *de serv. urb. præd. & in l. quod dictum. eod. titul.* Tu dic, aut loquimur de antiquis tignis, quæ primo inerant, & non est dubium, quod poni possunt, secundum Ang. *in leg. quidam Iberus. in fin. 3 col. vers. similiter restat. videre, de serv. urban. præd.* quia nihil innovatur, nec fit contra jus societatis. & idem quando alia tigna ejusdem communis in locum aliorum tignorum supponerentur: quia surrogatum sapit naturā ejus, in cujus locum surrogatur, *l. eum. §. qui injuriarum, si quis cau.* & hæc etiam probantur in *l. servitutes, quæ in superficie. in princip. de ser. urb. præd. juncta l. eum debere col. in fin. eod. titul.* Circa quod adde quæ dicam in seq. q. in simili. Aut loquimur de novis tignis immittendis: & intelligo etiam in alijs partibus muri, quam in illis, in quibus erant tigna antiqua, & tunc aut paries communis est communiter quæsitus, ut sustineat onera utriusque, & potest immittere unus socius altero invito, *ut est text. in l. si ædes. cum gl. communi divid. & no. glo. magna circa princ. ibi*, item fallit, quando ob hoc ipsum. *in leg. Sabinus. eod. titul.* quæ vult, quod socius potest uti re communi ad usum destinatum, etiā invito altero socio: quando ob hoc ipsum, ut tale opus fiat, est in communi quæsitus. Item si ita quæsitus non sit, dummodo sit destinatus paries ad sustentandum onera utriusq;, & permissionē talium tignorum non noceat parieti, neque vicino, eo quod aptus est ad onera supportanda: alias secus, *dict. l. si ædes. & l. cum duobus. §. Mela proso. & melius probatur, in l. cujus ædificium, de servit. urba. prædio. & in l. in pariete. cum so. de dam. infect. & not. per Dyn. in regul. in re communi.*

in 6.



- in 6* & per Ang. in dict. l. quidam Iberus & quod dixi quando paries est aptus ad onera iupportanda, ut possit unus socius tigna immittere: intelligo non jure servitutis, sed jure communione: habetur in dictis juribus, & ut in l. parietem. de serv. urba. præd. & not. gloss. in d. l. si aedes. & in d. l. Sabinus & Angel. in d. l. quidam Iberus. Aut communis paries non est aptus dictis oneribus ferendis, nec ad ea ferenda quæsitus: sed forte delectatione sociorum, quia unusquisque ex parte sua habet clausum pro seculari capella: ut quotidie videmus in capellis magnorum virorum: & tunc non est licitum nova tigna mittere, per quæ picturæ destrui possent, aut delectatio socij domini, d. l. Sabinus. cum gloss. communi divid. non tamen hæc intelligas in eo qui ex pariete suo parietem fregisset, ut vellet in ea parte mittere tigna, quia negari non potest, ex quo paries ad onera ferenda deputatus est, ut d. l. quidam Iberus. §. parietem. & ita Ange. notat. ibi in
- 5 *princ. d. l. in pen. colum. in fin. quod no.* Quinto, \* quis habet murum seu parietem proprium juxta aedes seu domum sui vicini: & passus est, quod vicinus posuerit in eo muro aliqua tigna tacite, nihil dicendo, vel dicendo,
- b Concedo tibi. b quod hæc tigna mittere possis in muro meo, an ille vicinus poteris domino invito immittere alia nova tigna? dic quod non, est casus nota, in l. si cum meus. in princip. si servit. vend. & idem dico, si passus sum facere fenestram eo modo quo est: qui aliam vel alias invito me domino facere non potest, eadem ratione imo non etiam poterit detrahendo tigna primo concessa alia supponere: quia sufficit, si cui vel in paucis, &c. ut C. de neg. gest. l. tutori. secundum gl. valde not. in d. l. si cum meus. in princip. in versicul. nova. & idem de fenestra: quod est valde not. secus si dominus dixisset: Concedo tibi servitutem tigni immittendi, vel fenestram faciendi, non addendo numerum: quia tunc posset quæcunq; tigna, & fenestras quot voluerit facere, ut dicit gl. not. in l. si cum meus in princ. in verb. nova. præallegato. Sed dom. Paul. de Cast. ibi videtur tenere contrarium, videlicet quod ibi non vult augere numerum, sed vult in loco veterum tignorum alia substituere, quod potest, quia alia reputantur, ut l. filie. de cond. & demonst. in §. Titia. & in l. si donatio. §. si sponsus. de dona. inter virum. Ego autem nil ista puto: plenius sic esse distinguendum. Aut ego permisi promittendo vel concedendo: aut non promisi vel concessi, ut tu possis mittere tignum in muro meo. Primo casu principali, aut promissio est facta de certo & speciali tigno: aut generaliter de omnibus tignis, aut specialiter. Primo casu quando promissio est facta de certo & speciali



speciali tigno : & tunc iterum distingue. Aut promissi seu concessi, quod tu non possis mittere nisi unum tignum tale, & quod non possis imponere aliud, vel ejus loco supponere vel subrogare : tunc nō habet dubium, quod servitus est limitata ad illud tantum tignum : & sic nec in alio loco, nec etiam in illo eodem poni poterit, quia limitata dispositio limitatum parit si-  
 ve producit effectum, *ut in l. agris. de acquiren. rerum dom.* Aut promissi seu concessi, quod tu possis imponere tale tignum tantum in muro meo si-  
 ne prohibitione alterius, expressa causa, & tunc iterum subdistingue. Aut est expressa causa, propter quam istud tignum imponi possit, aut non est. Si est expressa causa, exemplum. Promitto, vel concedo tibi, quod possis imponere tale tignum in domo mea, causa domus *c* tuæ sustentandæ & tecti : & tunc teneo, quod videatur imposita servitus illius tigni tantum in eodem loco, *per d. l. si cum mens. in princ. si serv. vend.* non quod possit aliud supponere seu obligare in eodem loco, donec durat domus vel tectū, & non ultra, nec ob aliam causam : quia finita causa concessionis, vel privilegij, finitur ipsa concessio vel privilegium, *ut l. Titia. §. usuras & vide quid ibi not. Bart. de l. 2.* & ideo si tibi concessi imponere tignum vel tigna in domo mea vel muro causa ædificandi domum tuā, puta pro armatura, quæ machina dicitur : & tunc ædificata domo tua, non poteris unquam amplius dicta tigna vel alia imponere. Et idem, si concessi, quod possis imponere tignum in muro causa sustinendi vites tuas : nam vite cōsummata, servitus extinguitur. & idem dicas in sim. scilicet, si propter tectum sustinendum, licet tectum corruat, tamen poterit tectum reficere : quia debetur in eodem loco tantū eadem servitus tigni, quia reputatur esse idem tectum, *ut est text. in l. servitutes quæ in superficie. §. si sublatum. de serv. urb. præd.* de quo dic, *ut plene dixi de servi. stillicidij avertendi. in 6. q.* & idem dicendum est in domo : quia destructo tecto & pariete poterit iterum reficere, & debetur eadem servitus, quia reputabitur eadem domus, ex qua remansit primum solum, quod est maxima pars domus, *ut est text. cum gloss. in d. §. si sublatum.* Sed si causa, propter quam conceditur tigni immissio, non est expressa : sed ego concedens sciebam, ex qua causa velles tignum immittere : & tunc dicendum est idem, ut in casu precedenti, videlicet quod causa tacita est consideranda, si durat, vel nō : quia tacitum & expressum in hoc æquiparantur, *l. cum quid. si cert. peti.* Si autem non apparet, quod ego sciverim, ob quam causam volebas tigna immittere : tunc si postquā ædificasti, & tignum imposuisti : puta causa do-  
 mus



mus tuæ sustinenda, & tacui, nec contradixi: & tunc concessisse videor, quod imposueris tignum ob illā causam, *argum. d. l. si cum meus. in princip. ff. si ser. vend. conjuncta gloss. & not. in l. quædam mulier. de rei vend.* Sed si nescivi ob quam causam tignum imponere volebas in muro meo, & postquam scivi, contradixi, puta, quia ego permisi tibi, ut tigna imponeres in muro meo, & credens, quod tu velles imponere pro armatura causæ ædificandi domum tuam, & non ut stent perpetuo: & tunc quid in dubio? Dico quod inspiciendum est, quod veri similis est, aut quod in hujusmodi casibus plerumque fieri solet, *ut est text. in l. in obscuris. 114. de regul. jur.* Et ideo si illa concessio esset facta dato aliquo pretio, ex illa quantitate poterit judicari an intellexerit quod tignum perpetuo remaneat, vel ad tempus *argum. gloss. not. in d. l. in obscuris. & in l. 1. §. qui superficiem. in ver. agendo. in fin. de superficie. in l. temper in stipulationib. de regul. jur. & ibi not.* sed ubi non apparet, quod sit verisimilius, vel quod plerumq; fieri debet contra proferentem, hoc est contra eum, pro quo, & ad cujus utilitatem proferuntur, *l. veteribus. & ibi not. ff. de pact. & not. Bar. in l. sæpe de ver. sign.* Secundo casu, quando est facta permissio generaliter de omnibus tignis, & non habet dubium, quia verba generalia generaliter intelligi debent de omnibus & perpetuo, *l. 1. §. generaliter. de lega. præstan. & in l. in fraudem in fin. de testa. mili. & 19 dist. si Romanorum. & habetur in cap. quoniam nemini de conjugio leproforum.* Tertio casu, quando concessio facta est simpliciter, aut est facta de tignis mittendis sine numero: & tunc teneas indistincte, quod poterit quæcunque tigna imponere & sustinere, *ut supra dixi per gloss. in d. l. si cum meus in princip. ver. nova. si ser. vend.* Aut est facta de numero, vel de uno simpliciter exemplum. Concedo quod tu possis imponere unum vel duo tigna: & tunc numerum augere non potest, *casus est in d. l. si cum meus. in princip. sed si non vult augere numerum, sed supponere aut surrogare aliud vel alia ejusdem conditionis, & gloss. ibi tenet, quod non, per id quod dicitur, sufficit quod in paucis, &c. per l. tutori. C. de nego. gest. Paul. de Castr. in d. l. si cum meus. dixit contrarium, quia surrogatum, &c. ut supra dixi.* Ego puto, quod in hoc sit dicendum per omnia, sicut supra dictum est in primo casu, videlicet ut consideretur causa expressa sive tacita, aut quod est verisimile, aut quod plerumque fieri solet, ut in dubio sit judicandum pro illo qui servitutem promissit. Secundo casu principali, quando nullam promissionem seu concessionem feci, sed vicinus meus imposuit tunc unum vel duo tigna in mu-



in muro meo, & ego taceui: & tunc dicas, quod alia imponere non potest  
in alio loco ejusdem muri, vel alterius tigni, *text. est in d. l. si cum meus.*  
*si serv. vend.* \* Sed nunquid aliud tignum supponere vel surrogare possit? 6  
& tunc idem dicas, quod proxime dixi *in tertio casu præcedenti, in fin.* &  
ideo ex prædictis tu, qui vis complacere vicino tuo, quia forte frater vel a-  
micus est, ut aliqua tigna imponere possit in muro tuo proprio, sis cautus  
ut fieri facias instrumentum, & in eo dicas, Concedo quod possis talia tan-  
tum tigna imponere in muro meo, & non alia: vel quod unam fenestram  
tantum, vel duas & non alias, vel aliter ut volueris, secundum ea quæ supra  
dicta sunt. Nam si instrumentum non fieret, & aliqua tigna apparerent,  
verterentur dubitationes, de quibus supra dubitaretur, etiam si propter il-  
la tigna murus esset communis: de quo vide quod dicam infra de pariete  
sive muro, ubi hoc examinabo: videlicet an tigna immissa faciant præsu-  
mi murum communem: an vero immissa sint tantum jure servitutis: *ubi*  
*omnino vide.* \* Sexto quæro, quia dictum est: an vicinus possit immittere 7  
tigna in muro alterius vicini, & sic tangendo ipsum murum: vel an possit  
imponere non tangendo murum alienum, sed vel publicum supra locum a-  
lienum, vel communem, protendendo. Et breviter de illo dicas, quod nō,  
ut est casus *in l. quemadmodum. §. si protectum. ad leg. Aquil. & leg. 1. de*  
*servitu. urban. præd. in ver. protegendi. & ibi Angel. de communi idem. l. si*  
*duo. §. Labeo. uti poss.* & ibi hoc not. Bartol. ubi dicit, quod non licet ta-  
cere profilium vel ponticellum super plateolam communem inter plures  
confortes. De publico loco: idem, quia multo minus licet, *ut est text. in-*  
*fra d. l. fina. in princ. ibi protegendi, de ser. titul. generali.* de quibus omni-  
bus dicas, ut plene examinabo *infra, de ser. protegendi. & infra de ponticello*  
*& ponte.* Septimo quæritur, an sit licitum propria \* autoritate evellere, 8  
vel destruere tigna immissa in muro meo proprio, vel communi, vel in pu-  
blico, vel etiam protendentia in meo, vel communi, vel publico. Et de  
ista quæst. *vide text. & ibi Dd. in l. quemadmodum. §. si protectum. ad leg.*  
*Aqui. & per tex. & Bart. in l. si vitem. §. qui ad januam quod vi aut clam.*  
*& in l. 1. §. interdum. in 15. colu. ff. uti poss. & in l. 1. de arbo. cæden. & in*  
*l. 1. & ibi per glo. & Dd. C. de interdict. & per Flor. in l. 1. §. 1. de servit.*  
*urban. præd. & Ludo. Pon. in quodam suo singulari, quod incipit. nunquid*  
*veniam puniendus, ut per Innoc. & per Canonistas in c. 1. de immu. eccl. &*  
*vide quæ dixi circa 3. quæst.* Distingue plenius & clarius ultra alios Docto.  
& primo duos casus principales. Aut loquimur de tignis immissis, ita quod



rem alienam tangant : aut de protendentibus super alieno , ita quod non tangant alienum. Primo casu principaliter distingue. Aut mittuntur in loco alieno in totum, puta in meo proprio , aut in communi , aut in re servitutem debente, vel aliquod jus, aut in publico. Primo casu quando mittitur vel ædificatur in alieno, quod est alterius proprium : & tunc aut ille qui est dominus, non possidet illud, in quo tigna missa sunt, & non potest propria autoritate destruere, *ut not. Bart. in l. 1. §. nunciato. circa princ. de no. ope. nnn. & Flo. in l. 1. quemadm. §. si protectum. ad leg. Aquil.* Aut dominus possidet : & tunc aut possidet in solidum, aut pro parte. Si possidet in solidum , posset propria autoritate incidere , vel destruere , & resistere contra impedimentum , nec requiritur prætoris seu judicis aditio aliquo modo, ut est casus : quia ita debet intelligi *in d. §. si protectum. & in l. sed si inter me. in princ. secundum unam lect. glo. singularis. de servi. urb. præd. & in leg. si duo. §. item videamus. & §. Labeo. uti poss. & ibi hoc not. Bart. & in d. l. 1. nunciatio. circa princip.* Et hoc operatur commodum possessionis, quia attribuunt facultatem domino possidenti posse resistere propria autoritate : quod non esset, si non possideret, *secundum Flor. in d. §. si protectum.* facit ad hoc Insti. *de interdict.* & ideo si aliquis fabricaret murum , vel erigeret sepem vel aliquid faceret in fundo meo proprio, ipsum tangendo possem propria autoritate destruere, ac etiam penitus evellere. Et \* ratio est : quia illud quod est ædificatum in meo per me posset, solo meo cedit, *ut l. adeo. §. ex adverso. de acquiren. rer. domi. & Insti. de rer. divis. §. ex diverso cum simil. & not. Inno. in c. 1. ad fin. de immuni. eccles.* & sic videor destruere id quod meum est, & non alterius : & est ratio fundamentalis, quam ponit Flor. *in l. 1. §. 1. ante fin. de serv. urb. præd.* nec per hoc possem accusari de violentia : d vel perturbatione, quod notandum est : quia quotidie de facto contingit. Et prædicta intellige, quando non solum dominus in solidum possidet , ædificans non tenet neque possidet : sed etiam quando ædificans erat detentor & dominus possidet : quia idem erit, videlicet, quod dominus poterit propria autoritate destruere , *ut probatur in l. si servus. Cod. quod cum eo. & ibi hoc not. Dd. & hoc idem tenet Bart. in d. l. 1. §. nunciatio. de no. ope. nnn.* idem etiam si ædificans possideret naturaliter, & dominus civiliter : quia dominus poterit autoritate propria similiter destruere, si indebite ædificatum est , *ut l. usufructuarius novum ædificium. de usufruct. quod not. in l. 2. Cod. de jur. emphyt.* Idem si sum dominus, & possideo naturaliter tantum, & alius qui ædificat,



scat, tantum civiliter possideat, *secundum Bart. in d. §. nunciatio*. Item prædicta intellige vera, etiamsi ædificans in re communi immitteret in alium locum proprium socij, quia socius cuius est locus, in quo ædificatum vel immisum est, propria autoritate destruere posset: *ut est casus singul. in l. sed si inter me & te. in princ. ibi*, aut rem perdere. *secundum unam lect. gloss. de servit. urba. præd.* Item prædicta intellige non solum in domino directo, sed etiam in domino utili, sicut est emphyteuta vel feudatarius, aut superficiarius: quoniam potest destruere propria autoritate propter jus suum utilis dominij, *argum. leg. & in provinciali. §. fin. de no. oper. nunc. & tenet Bart. in d. §. nunciatio*. & prædicta omnia, dum dixi, quod quis possit destruere, vel evellere immisum in locum suum proprium, limita ut locum habeant in rebus profanis: secus in religiosis. & ideo non habet locum in sepulchro: puta si quis sepeliret corpus in sepulchro meo favore religionis. *ut text. in l. ossa, in princ. de relig. & ibi not. per Bart. in §. nunciatio*. Item prædicta omnia limitantur, ut locum habeant in immisus manu seu opere artificiali: secus si non essent immisus opere artificiali, sed naturæ, sicut sunt radices, ex natura crescentes, quæ immittuntur in tuo, quia non licet propria autoritate incidere: *ut habetur in l. 1. Cod. de interd. & not. Flor. in d. §. si protectum*. de quo tamen dic *ut plenius dicam de arboribus*. Si vero dominus in solidum non possidet, & tunc concludas, *ut dicam in casu proxime seq.* Secundo casu, quando immittuntur tigna, vel ædificatur in communi, & communiter per aliquos possessio, & tunc aut extraneus est ille qui immittit vel ædificat, & tunc uni ex dominis licitum est propria autoritate destruere: *ut est casus singularis secundum unam lecturam, in d. l. sed si inter me & te. in princ. de serv. urb. præd. ibi*, aut rem perdere, *secundum Ludovicum de Roma. in d. suo singulari. & habes per Bart. in d. §. nunciatio. qui se remittit*. Aut est unus ex socijs, qui habent rem communem, qui ex proprijs suis ædibus immittit tigna, vel ædificat in communes ædes, suas & meas: & tunc licitum est mihi propria autoritate destruere: quia mihi soli actio competit contra socium. *pro hoc est tex. valde not. in leg. sed si inter me & te. in fin. princ. & ibi ita videtur tenere Bart. & etiam Flor.* quod ego etiam puto verum per text. dum dicit idem fiat, & sic vult, quod sit idem quod in casu præcedenti: licet Bartol. aliter dixerit *in d. §. nunciatio*. ubi vult, quod si ego & ædificans communiter possidemus, non possumus autoritate mea destruere: *per illud tex. in d. l. sed si inter me & te. quia text. ibi dicit tunc mihi tecum est actio, facit L. Sabinus. communi divid.*

O 3.

Sed



Sed ego non intelligo sic illum text. videlicet quod solum sit mihi actio : & sic nō possum propria autoritate destruere : sed intelligo, quod ille text. velit dicere continuando ad præcedentia, videlicet quando socius immit- tit ex ædibus communibus inter me & ipsum in ædes meas proprias, pos- sum propria autoritate destruere, *ut dicitur in princip. secundum unam lect.* postea subditur idem, quando ex ædibus suis proprijs ædificat in commu- nes nostras : quia possum ita destruere mea autoritate propria : sicut in ca- su præcedenti, & hoc significant illa verba, idem fiat. & post eam subdit rationem hujus, quia mihi soli tecum est actio, quasi dicat, mea, solum in- terest, & non alterius socij. & ideo mihi soli actio competit, si vellem eam intentare, sicut si ædificaret ex ædibus communibus in meas proprias : sed si volo, possum eam destruere, sicut in casu præcedenti : & ita intellige illum text. Tertio casu, quando ædificatur in fundo seu in re mihi debente servitutem, aut aliquod jus : an possim propria autoritate destruere ? Et tunc distingue : aut tertius ædificat seu tigna immittit, & possum destru-  
e ere procuratorio e nomine domini, si naturaliter possideam, *argum. l. 1. §. fin. de no. oper. nunc. & notat Bartol. in d. §. nunciatio.* Aut \* volo de-  
10 struere nomine proprio pro servitute, aut aliquo jure mihi competente. exemplum : Si fiat murus vel sepes per extraneum in fundum domini, in quo ego non habeo servitutem : & propter hoc ego impediar illa uti ser- vitute : an possim illum murum rumpere & deponere, vel sepem propria autoritate destruere ? & Innoc. format istam quæstio. *in c. 1. in fin. de im- mun. eccles.* Et primo dicit, quod non : quia hoc solum licet domino fun- di, & non usufructuario. quia non est dominus, *l. si cuius. §. usufructuari- us. & §. seq. de usufruct.* postea in fin. dicit, quod alij dicunt contra, sed primam partem videtur sequi Flor. *in d. §. 1. ad fin. de serv. urban. præd.* quam puto veram : ex quo non sunt domini, vel quasi, sed bene possent, nedum dominus, sed etiam usufructuarius, & quilibet habens jus in re, im- pedientes uti jure suo expellere : ac etiam agere possent, ut murus, vel ti- gna, vel sim. immissa tollantur, *l. si eo loco. & l. egi. si ser. vend.* secundum Flor. *in d. l. 1. §. 1. & in d. l. quemad. §. si protectum. ad l. Aq.* & ea quæ supra dicta sunt in usufructuario, etiam habent locum in beneficialibus, &  
11 iuribus ecclesiasticis. pone exemplum. \* Si persona ecclesiastica, vel etiā secularis, pro recognitione beneficiorum collatorum alicui ecclesiæ, re- servavit sibi certum annuum censum, vel hospitium, quod de jure debetur. *18. q. 2. Eleutherius. & in c. quanto. de consi.* & ipso veniente non recipi-  
tur,



tur, non licet domum ingredi propria autoritate, & rumpere ostia vel fenestras domus causa intrandi: ratio est, quia facere diceretur vim, & jus sibi dicere non licet regulariter. Sed si vult ingredi, & invenit aliquem sibi opponentem, tunc potest per violentiam illum expellere. & est ratio, quia ejicit personam sibi contradicentem uti possessione. & dicitur hoc modo possessionem defendere suam, & vim vi repellere, quod est licitum: *ut l. scientiam. §. qui cum alter. ad l. Aquil. & l. 1. C. unde vi. & hoc not. per Innoc. singulariter in c. 1. de immen. eccl. & ibi per Canonistas, & per Flo. in l. 1. §. 1. de serv. urb. præd.* quæ bene not. in pract. quia quotidie veniunt de facto. & omnia quæ dixi supra, in primo, secundo, & tertio casu, quod quis non potest propria autoritate destruere vel evellere, intellige vera, quando potest haberi copia judicis: sed si judicis copia haberi non possit, tunc propria autoritate destruere posset. *ut l. nullus, C. de Judais.* \* Unde in istis civitatibus quæ superiorem non recognoscunt, sicut est civitas Venetiarum, & Florentiæ, si una civitas occupavit bona alterius, potest illa per vim recuperare, quia judicis non est copia. *ita singulariter dicit Bart. in l. si alius. §. bellissime, per text. cum gloss. ibi, ex magna causa. in princip. Quod vi aut clam.* Item debet limitari, nisi gravatus pateretur enorme damnum, quod de facili sequeretur, exemplum: Si quis per vim arriperet animalia tua, quæ facilius pereunt, vel vineas, quæ si incultæ remanerent, de facili destruerentur: quod faciliter permittitur: quia tua autoritate recuperas, quamvis in alijs rebus non permitteretur, quæ de facili sic non pereunt, *ut notat etiam Bart. singulariter in d. §. bellissime. per gloss. ibi, in vers. ex magna causa. ibi, vel si enorme damnum. Quod vi aut clam.* quod tene menti. Quarto casu, quando ædificatur in publico f: vel in coquina f: vel alia immittuntur, an sit licitum propria autoritate destruere, & in hoc dic: Aut est ædificatum, & tunc non est licitum privato destruere, sed agere cuilibet de populo permissum est, *l. 1. de locis & itiner. pub. & leg. 2. ne quid in loco pub. in princ.* & si ædificatum publico usui noceat, potest is qui publicis usibus deputatus est, sicut est in civitate Veronæ, miles & judex procuratorum civitatis Veronæ, deponere, *tex. est in l. 2. §. si quis nemini. ne quid in loco publico.* & ita observatur, quia ibi officiales publici deputati super locis publicis, si reperiunt aliquid in loco publico ædificatum, destruunt, vel destrui faciunt. Sed si ædificatum in publico non noceat usui publico, tunc destrui non debet, sed aliqua pensio imponi debet ædificanti: ne urbes deformentur ruinis. *l. 2. §. si quis nemini.* & ibi hoc not. Bart.



Bart. nequid in loco publico. *Et in l. fin. eodē titul.* & intellige prædicta, siue ædificetur in loco publico, siue in via publica, siue in alio loco privato, puta in meo, & ædificatum noceat loco publico. *l. 2. §. si quid in suo, ne quid in loco publico.* vel respectu itineris, vel viæ, vel usus loci publici: vel respectu fœtoris, aut mali odoris, vel putredinis, *ut est text. cum gloss. in l. penultim. §. penultim. quod vi aut clam.* Item intellige: siue tangat publicum, siue non, sicut si fierent pontes aut ponticelli supra viam publicam, quod non licet: *ut est text. Et ibi Bart. in d. l. 2. §. tractatur, Et ibi etiam gloss. ne quid in publico. de quo per Bar. in l. quominus. de flum. in 13. quæst. Et habetur in l. fin. de servit. in princip. titul. generali. Et per Bald. in l. item lapilli. in 5. col. ff. de rer. divis. Et dicam infra de ponticello Et ponte: & circa istam materiam adde quod not. Bart. in d. l. quominus. de flum. in 3. quæst. Et per Bal. in l. item lapilli. in 5. col. ff. de rer. divis. Et habetur in l. fin. in princip. de servi. tit. generali. Et dicam infra de ponticello Et ponte: & circa istam materiam adde quod not. Bart. in d. l. quominus. de flum.*

Secundo casu principali, quando ædificatum vel aliquid aliud non est immissum, sed est super alieno protensum: sicut est profilum siue ponticellum, an sit licitum propria autoritate destruere. & in hoc distingue. Aut est arbor, quæ protendit ramos, & frondes super alieno, & non licet intercidere, sed habet locum interdictum, de arbor. cædendis, *ut l. 1. Et ibi per Bart. de arborib. cæden. Et habetur in l. 1. C. de interdict. Et dicam infra de arboribus.* Aut non est arbor, sed monumentum: & tunc credo, quod liceat propria autoritate destruere, *argum. l. ossa, de relig. Et sumpti. fun. & idem credo per illum text. in quolibet alio edificio spectante ad cultū divinum, & tangente locum vicini, sicut si esset locus sacristiæ, vel altaris, aut simil. eadem ratione.* Aut non est arbor, nec monumentum, vel locus ad cultum divinum deputatus, puta est ponticellum, vel aliud protectum, & tunc aut est supra locū publicum, & privato etiam vicino non licet propria autoritate destruere, sed officiali publico super operibus publicis deputato, *sicut supra dixi, aut est supra privatum locum, & tunc non licet etiam vicino propria autoritate destruere, ut est text. in l. quemadmodum, §. si protectum. ad leg. Aquil. Et ibi per omnes Dd.* Et per hoc habet plenissime, an & quando sit licitum propria autoritate destruere ædificatum, vel immissum, aut protectum in alienum vel in publicum. Octavo & ultimo

13 quæro, \* quis ædificat, vel immittit, vel protendit tignum in alienum vel publicum, qua actione poterit conveniri? Dic breviter, si in privatum pro-



proprium alterius, poterit conveniri, quod vi aut clam interdicto. *l. si vi-  
tem. §. si ad januam, quod vi aut clam.* Aut in privatum cōmune, & tunc  
actione pro socio, vel communi dividundo, *ut habetur in l. si ædes, & in l.  
Sabinus. communi divid.* Aut in publico : & tunc interdicto, ne quid in  
loco publico. & de ista materia vide quæ dicam infra de pariete sive mu-  
ro, & de tecto & stillicidio, & de ponticello & ponte.

## ADDITIO.

a *Propria autoritate.* Quæ differentia sit inter consensum, sententiam,  
& autoritatem, vide Alex. in 3. vol. consil. 29. in pen. col. in fin. & in ult. in  
princ. & in 1. vol. consil. 206. in pen. col. §. nec obstat.

b *Conced. tibi.* Concessio, & promissio de conducendo sunt diversa. vi-  
de Corn. 4. volum. consil. 74. incip. præmitto. & quando aliquid alicui con-  
ceditur ad aliquem usum, an censeatur concessa proprietas, consil. 295. in  
d. volumine.

c *Domus tua.* Quomodo capiatur verbum domus, vide Alex. consil.  
48. in ultim. colum. in fin. in 1. volu. & domus sumitur in jure varijs mo-  
dis, vide Corn. consil. 55. in 1. volum. consil. 41. & in 3. volum. consil. 198.  
& in 2. volum. consil. 116.

d *Violentia.* Violentia expulsiua an inducat privationem expellentis à  
jure suo, vide Corn. consil. 272. in 3. volum. & in consil. 185. incip. licet, &  
Alex. in 3. volum. consil. 64. in pen. col.

e *Procuratoris nomine, &c.* Procuratoris gesta an præsumantur nota do-  
mino, vide Corn. consil. 156. in 3. volum.

f *Ædificat.* Utrum ædificans cum damno vicini sui teneatur ad resti-  
tutionem? Responde, quod non, si non facit animo nocendi proximo, sed  
sibi consulendi. *l. 1. §. denique. ff. de aqua plu. arcend.* nam usq; ad cœlum  
potest quis elevare suum ædificium, si est sibi utile : & servitutem non ha-  
bet, *l. altius. ff. si ser. vend.* Et utrum quis possit in alieno aliquid facere  
invito domino? Respondet Angel. de Aret. *Instit. de leg. Fnsia.* quod sic,  
quando facienti prodest, & domino non nocet, *ut ibid. & in l. 1. §. fin. ff.  
de aqua plu. arcen.*

De servitute projiciendi.

## CAP. XXXI.

1 *Servitus à prædio dominante denominatur.*

2 *Aquam de domo tua in curtem meam, vel econtra, sine aliqua servitute an projice-  
re possis,*

P

Domus



- 3 Domus partem superiorem inhabitans, si aquam per solarium superius projiciat, quæ aqua ad inferiora descendat, an loci inferioris dominus conqueri possit, & etiam ne hoc fiat, prohibere
- 4 Lapidida si cædat lapides in domo vel area sua, & fragmenta in vicini fundum cadant, an hoc facere possit, vel sibi prohiberi valeat
- 5 Servitutem projiciendi in fundum vicinum habens, an stercus vel urinam fæcidam, vel alia similia projicere poterit.
- 6 Domus dominus superior si projiciat aquam in fundum vicini inferiorem, ubi de jure non potest, vel stercus aut urinam, ubi haberet servitutem, aut dominus inferior diverit fumum ad locum domini superioris, ubi non potest an actione injuriarum conveniri poterit.

Servitus projiciendi est urbana, non rustica, ut est tex. in l. 2. ad fix. ibi, *Denique projiciendi. de serv. urb. præd.* quoniam competit, quando quis habet jus projiciendi ex fundo suo urbano in domum meam, vel aream vicini, vel etiam in alterius fundum rusticum. Denominatur \* enim servitus à prædio dominante: ut est text. in d. l. 2. & gloss. in versicul. *vel aream*, & dixi supra in quarta divisione servitutum, versicul. *sed quomodo cognoscatur*, & ex hoc not. quod habens domum juxta hortum, vel aream, vel claustrum, vel pratum sui vicini, non potest ex illa domo quicquam projicere in solum dicti vicini citra debitam servitutem: ut est casus in d. l. 2. versic. *projiciendi*, & ibi hoc not. Angel. de serv. urb. præd. Quæro \* igitur primo pro declaratione hujus servitutis, nunquid possim projicere aquam de domo tua in curtem meam, vel e contra, sine aliqua debita servitute? & dicas quod non, per prædicta. probatur in l. sicut. §. 1. Arist. si servit. vend. ratio, quia licet regulariter in suo quis possit facere, sicut vult, non tamen potest immittere in alieno, ut est text. in d. §. Arist. & dixi plene in servitute præcedenti, & immittere dicitur non solum quando de superiore ad inferiorem, sed e contra, quando de inferiore ad superiorem, sicut in fumo contingit, ut est tex. in d. §. Arist. versic. *fumi autem*, de quo fumo dicam in quæstione seq. Quæro secundo, \* aliquis habet solarium superius, & alius habet locum inferiorem, sicut Venetijs: habens solarium superius, spargit aquam per solarium, vel causa ipsum tergendum: vel propter calores causa frigiditatis inducendæ: sicut æstivo tempore plerumque fieri solet: ex hoc accidit, quod aqua illa quandoque ad loca inferiora descendit: quæritur nunquid dominus loci inferioris conqueri possit & prohibere ne hoc fiat? & videtur quod sic, per ea quæ dicta sunt in quæstione præcedenti. & per text. in d. §. Arist. ubi sic dicit, in suo enim alij hætenus licet,



licet, quatenus nil in alienum immittat. & istam partem tenet glo. ibi in ver. jure, in fin. quæ facit differentiam inter aquam & fumū, dicens, quod fumus potest immitti in loca superiora, quia naturaliter ascendit, non sic in aqua: quæ recte projicitur, & non descenderet naturaliter: nisi projiceretur. In contrarium videtur esse text. in d. l. sicut. 8. §. fin. si ser. vendi. juncto. §. Arist. versic. fumi. Nam ille vers. fumi. æquiparat fumum aquæ, quantum ad immissionem in locum alterius. & in d. §. dicitur, quod quis potest ex loco inferiori immittere fumū in locum superiorem. idem ergo dicendum videtur in aqua. Item pro hoc l. 1. §. denique. de aqua plu. arcen. ubi dicitur, quod agri natura est, semper inferiorem superiori servire. Circa hoc breviter sic concludas, & ista est veritas circa aquæ projectionem. Aut dominus partis superioris non potest habitare commode, nisi infundat aquam, & tunc ipsam infundere potest, licet aliquando inferius descendat, ut l. pen. & ibi hoc not. Ang. ff. de injurijs. Aut potest habitare, etiamsi aquam non spargeret, & tunc aut infundit aquam per suum solarium juxta morem suum, & tunc non tenetur an aliquid ad loca inferiora descenderet, per l. sicuti. §. Arist. conjuncto ver. fumi nisi faceret animo injuriandi, ut est text. in d. l. pen. de injurijs. & ita not. Bar. & Flo. in d. §. Arist. & ideo puto, quod si superior habet solarium, & lavando juxta solidum & communem modum, aliquando caderet aqua, quæ descenderet ad locum inferiorem, non tenetur, neq; prohiberi possit, quod not. Aut effundit aquam ultra solitum & communem modum, vel in solario fecit balneum, & vult projicere aquam per solarium, causa ipsum calefaciendi, vel alia de causa, & tunc non potest, si per hoc aqua descenderet ad loca inferiora, ut probatur in d. §. Arist. in princ. & in vers. dicit ibi tabernam caseariam. si ser. vend. Et eadem distinctio facienda est de fumo: aut sit ignis solitus aut insolitus, ut ibi not. per Bar. & Flo. & Pau. de Cast. de quo vide quæ dicam plenius infra de fumo. Et prædicta intellige, nisi aliter esset imposita servitus aquæ vel fumi dimittendi vel divertendi, ut est text. cum gloss. in d. §. Arist. Nec obstat gloss. 2. ad fi. in d. §. quæ facit differentiam inter aquam & fumum: quia non est facienda. Nam sicut facto superioris projicientis aquam aqua descendit in inferiorem naturaliter: ita & facto inferioris ignem facientis, fumus ascendit naturaliter ad superiorem. Item non obstat l. 1. §. denique. 23. de aqua plu. ar. quæ vult inferiorem superiori servire: quia loquitur in agris, in quibus sunt aquæ discurrentes, quæ de necessitate ad inferiora descendere debent.



Et subditur ibi una ratio, quia sicut omnis pinguedo terræ ad inferiorem locum decurrit. ita etiam ad eum aquæ incommodum fluere debet: quæ ratio non potest procedere in aqua projecta aliena. \* Quæro tertio, lapicida cædit lapides in domo vel area sua, & fragmenta cadunt in vicini fundum, & quæritur nunquid possit hoc facere: an vero prohiberi possit? Et videtur, quod hoc facere non possit, & quod prohiberi valeat, per regulam, quæ est in d. l. sicut. §. Aristo. videlicet quod in suo eatenus facere licet, quatenus in alienum non mittat. & hoc sentit gl. ibi in ver. agi. quæ dicit, vel actione. In contrarium, videtur quod quis possit stare in domo sua, & in ea uti arte sua, nec regulariter prohiberi potest, ut probatur in d. l. 15. de serv. in prin. ibi, ne per fundum tuum eas aut ibi consiltas, conjuncta l. venditor communia præd. nisi servitus constituta esset. & ideo si venditor tibi domū cum pacto, ut non possis ibi exercere talem artem: ista conventio valet, & tu & tui hæredes obligaris: non autem servitus, cum non sit prædium dominans, ut dicit Bar. per illum text. in d. l. venditor, & Pau. de Cast. in d. l. quoties. qui dicit hoc esse verum, si ex hoc pacto consequor utilitatem: quia in domo mihi remanente exercebam eandem artem, alias secus. & hoc per illum text. in d. l. quoties ibi, aliter atque. & istam partem sentit præfata gloss. in d. §. Aristo. in vers. agi. in princip. dum dicit, per pactum. Ego autem teneo primam partem esse veriore, quia verum est, quod in suo quis potest exercere artem, dummodo non immittat in alienum. de hoc est casus in terminis, in d. §. Aristo. quem sic puto esse intelligendum. & ita fuit etiam de mente gl. ibi in ver. agi. in fin. Nec credo esse distinguendum, sicut dixi in quaestione præcedenti, de fumo & aqua, videlicet an faciat juxta solitum vel non: quia ibi loquitur de his quæ pertinent ad domum pro usu hominis, quaestio vero nostra loquitur de arte, quæ fieri debet in loco suo, ita quod in alienum non immittatur, per prædicta. & hoc intelligo, nisi lapicida habuisset prius in domo suo apothecam lapicidina, & postea murus vicini vel domus ceciderit, & area tantum remansit: ita quod fragmenta lapidum, quæ prius non poterant in ea cadere, tunc cadere incipiant, quia locus est præventioni. l. si pluribus. de leg. 1. argu. ejus quod de fabro & scholari dicitur per Bar. & Dd. in leg. 1. ff. solu. mat.

Quæro \* quarto quis habet servitutem projiciendi in fundum vicini: juxta ea quæ dixi in princ. an poterit sterces, vel urinam foetidam, vel alia similia projicere? Et teneo quod non, per text. cum gl. not. in l. pen. §. quod vi aut clam. & per text. cum gl. in l. prætor. §. idem ait si odore. ne quid in loco pub.



eo pub. facit l. 1. §. 2. de cloacis. & quod dixi in servitute precedenti, in §. q. vers. 4. casu. quod not. quia quotidianum. Quæro \* quinto, & ultimo, dominus superior projicit aquam in fundum vicini inferiorem, ubi de jure non potest: vel stercus aut urinam, ubi haberet servitutem: vel dominus inferior immittit vel divertit fumum ad locum domini superioris, ubi non potest: an poterit conveniri actione injuriarum? Dic, si inferior dominus ædium superioris vicini fumigandi causa fumum faceret, aut superior vicinus in inferiores ædes quid aut projeccerit aut infuderit causa injuriæ faciendæ. tenetur actione injuriarum, casus est in l. pen. & ibi hoc tenet Ang. ff. de injurijs. secus si hoc non faceret causa injuriandi: ut ibi. quod not. Et ad materiam hujus servitutis, adde quæ dicam infra de aquæ projectu.

## A D D I T I O.

a Fundum. Appellatione fundi quid contineatur, vide Corn. conf. 235. incip. visa. in 4. vol.

De servitute protegendi.

## CAP. XXXII.

- 1 Protegere quid sit, & quid Protectum.
- 2 Domum supra solum vicini habens, an super ipsum solum quicquam ædificare possit, licet in solo non requiescat
- 3 Protectum an super solum commune facere liceat.
- 4 Protectum, quod supra solum meum existit, cujus sit.
- 5 Protectum an aliquis tenere possit, puta horticellum supra eum locum, quo vulgo iter fieret, vel in quo consisteret.

HÆc servitus protegendi licet regulariter sit urbana, ut l. 2. in fin. ibi, protegendique. de serv. urb. præd. quia protectum consuevit fieri magis in fundo urbano, quam rustico, tamen potest esse servitus rustica, quando fieret causa rustici fundi: ut si forte feci protectum in agro vicini, ut ibi recipiantur coloni mei, ut est tex. in l. 2. in princ. in versu. protectum. & ibi gloss. de serv. rust. præd. Circa \* hanc servitutem quæro primo, quid sit protegere, seu protectum, & in quo differat ab immisso. Protectum est id, quod ita provehitur, ut nusquam requiescat: qualia sunt micniana, & subgrunda. Idem etiam projectum dicitur, & differt ab immisso, quia immissum est, quod ita fieret, ut aliquo loco requiescere, veluti si tigno trabesque immitterentur, ut est text. in l. malum. §. inter projectum. ff. de ver.



- ver. sig.* & ibi hoc declaratur per gloss. dic ut ubi, & vide gloss. in *l. si vera*: §. *prætor ait ne quis. in vers. subgrunda. ff. de his qui deject. vel effn.* & vide etiam in *l. si duo. §. videamus.* & §. *Labeo.* & quod ibi not. uti pos. & de istis protectis ponitur etiam in 2. par. rub. ff. *de dam. infect.* ibi dum dicit,
- 2 de subgrundis & protectis. \* Secundo quæro an habens domum supra solum vicini, possit supra ipsum solum quicquam ædificare, licet in solo non requiescat. exemplum, si vult facere profilum amplum, residens totaliter in ædificio protegentis: dic quod non, nisi servitus imposita sit, *text. in l. 2. in fin. in ver. protegenti.* & ibi hoc not. *Ang. de servit. urb. præd.* & est ratio, quia solum debet esse liberum usque ad cælum, ut est *text. in l. fin. in princip. de serv.* & habetur in *l. altius. C. de serv.* circa quod vide etiam quod dicam infra de stillicidio, sive tecto, & de ponticello. & vide quæ dixi supra de servit. stillicidij maxime in 9. q. in fin. & in servitute tigni immittendi. in 6. q. vers. *casu. in fin.* \* Tertio quæro, an liceat protectum facere supra solum cõmune. & dicas breviter, quod non, *l. si duo. §. Labeo. ff. uti poss.* ubi hoc not. Bar. qui dicit, quod non licet facere profilum seu ponticellum supra plateam communem inter plures consortes. & dixi supra in servitute præcedenti, in 6. quæst. & adde not. per Bal. in *l. item lapilli. ff. de re. divi.* \* Quarto quæro, cujus sit protectum: quod est supra solum meum: & videtur quod sit meum, per *d. l. fin. in fin. in princip. de serv. titul. generali*: quia omnia solo meo usque ad cælum debent esse libera, ut ibi, & not. in *d. l. altius. præall.* In contrarium videtur, quod sit illius, in cujus muro vel loco sit fixum, *l. quemadm. §. 1. in princ. ad l. Aquil.* Tu dicas breviter: aut protectum est super meo: & non requiescit in alieno jure servitutis mihi debitæ, & tunc non est meum, sed ejus in cujus loco requiescit. & ita loquitur *d. §. 1. in princ.* Aut est super meo, & in alieno requiescit, puta in ædibus alienis jure servitutis mihi debitæ, & tunc est meum, ut est *casus not. in l. quod conclave.* & ibi hoc not. Bar. & Ang. & *Id. de dam. infe.* Possset tamen clarius hoc dici: aut protectum est ædificatum per me, cujus est solum, aut per alium. Si est ædificatum per me, & tunc procedunt prædicta. Si per alium, puta quis ædificat subgrundam in suo muro protendentem super solum meum, & tunc si hoc fecit debita sibi servitute, & illud protectum dicitur esse suum ædificantis, & non poterit per me, neque per judicem removeri, *l. quemadm. §. si protectum præall.* ibi, nullo jure à contrario sensu. Aut hoc fecit circa debitam servitutem: & tunc teneo, quod protectum sit ædificantis: & non meum.



meum. casus est in d. §. si protectum. ibi : protectum meum. conjuncto i-  
bi, nullo jure. & non possum propria auctoritate destruere, sed judicis au-  
toritate sic, ut est text. in d. §. si protectum. in prin. & adde quæ dixi supra  
de servitute tigni immittendi, in 7. q. ver. 2. casu principali. & quæ dicam  
infra de claustro sive conclavi. \* Quinto, & ultimo, an aliquis possit tenere  
protectum, puta horticellum supra eum locum, quo vulgo iter fieret, vel  
in quo consisteretur? Et dic, quod si id protectum de facili potest cadere,  
& nocere, & tunc non licet, ut est tex. in l. si vero. §. prætor ait. el. 1. & i-  
bi gloss. in versi. possunt, de his qui dejec. vel effud. & §. prætor ait. el. 2. in  
ver. nocere. imo potest puniri. ut ibi dicitur, sed si de facili non potest no-  
cere, & tunc secus, & ideo si est horticellus, vel aliquid aliud supra viam  
publicam sic firmiter positum, quod non de facili verisimiliter sit aptum no-  
cere, ut contingit habentibus viridaria murata ad suas fenestras, vel etiam  
cum lignis ita firmiter affixa, quod non sit verisimile, ea de facili cadere  
posse, tunc non tenetur: quia contra sic habentes non datur actio in factum  
de isto edicto, de his qui deje. vel effu. & ita not. Flo. in d. §. prætor ait l.  
si vero. de his qui deje. vel effu. Circa hoc tamen communiter provisum est  
per statuta locorum, a quibus standum est, l. omnes populi. de justit. & ju-  
re. alias juri, ut supra dixi. Et de hoc vide quod dicam infra de horto &  
horticello.

## ADDITIO.

a Statuta lo. Statutum quis potest facere? Respond. quod ille qui po-  
test facere legem. de quo vide Bal. in l. omnes populi. ff. de justitia & jure.  
quod quantum quis habet de jurisdictione, tantum habet de auctoritate con-  
cedendi legem vel statutum: nec ultra extenditur, nisi hi quorum interest  
consentiant, vel ad minus sint præsentis, secundum Innoc. in c. 1. de loco.  
& in c. à nobis. el. 1. de sentent. excommuni. allegat c. fina. de his quæ fin. à  
præla.

Ne prospectui officiat.

## CAP. XXXIII.

1. Servitus, ne prospectui officiat, duobus modis capi potest, scilicet in genere, &  
specie.
2. Servitus ne prospectui officiat, in quo differat à servitate, ne luminibus officiat.
3. Sufficit etiam quod ille cui servitus debetur lumen, celum videre possit.

**T** Res sunt servitutes, quæ licet in multis conveniant, & eadem esse vi-  
deant.



- deantur, tamen inter se differunt : ut est servitus ne prospectui officiat : servitus luminis, id est, ne luminibus officiat. & servitus ut prospectus præstetur, *ut habetur in l. inter servitutes. cum l. seq. de serv. urb. præd.* De singulis videamus. Et \* primo de servitute ne prospectui officiat. Duobus modis capitur hæc servitus : uno, in genere : alio, in specie. Si quis debet mihi servitutem, ne prospectui domus officiat, non habito respectu ad certum locum, non solum tenetur præstare prospectum ex parte superiori, puta cœli, ut cœlum videri possit, sed etiam ex parte inferiori, puta terræ, non impediendo prospectum ad inferiora, vel de longinquo : nec quicquam facere potest, per quod officiat ad gratiorem prospectum & liberum, *ut probatur in l. inter servit. in prin. cum l. seq. quæ incipit. lumen. de servitut. urbanor. præd. & ibi Dd.* & ideo ipse tenetur semper conspectum in eadem specie gratitudinis, & liberum præstare, quæ erat tempore impositionis servitutis, unde si per prospectum viridaria videbantur, aut alia loca multum amœna, aut etiam sol refulgens, nec solis, nec dictarum amœnitatum aspectus seu visio minui potest, *d. l. inter servitutes. in princ.*
- 2 Et hic servitus prospectus in genere plus continet, \* quam servitus ne luminibus officiat : quia nedum continet prospectum ex loco superiori, ut cœlum videri possit, *ut dixi* : sed etiam ex loco inferiori, puta per fenestras, *ut probatur in d. l. lumen ibi*, etiam ex inferioribus locis. quæ dictio, Etiam, implicat. q. d. non solum ex superioribus, scilicet cœli, *ut l. etiam. C. si tutor vel curat. interve.* & quia etiam continet aspectum gratiorem, & liberum, sicut erat tempore servitutis impositæ, *ut l. inter servitutes in princ.* sed servitus luminum, aut ne luminibus officiat, solum continet ut aspectus sit uni formiter gratus, puta ut viridaria, vel alia loca videri possint, *ut probatur in d. l. inter servitutes. & in d. l. lumen.* & hoc est, quod voluit dicere text. *in d. l. inter servitutes in princ.* ibi quoniam in prospectibus quis plus habet : quia debet intelligi secundum glo. & Dd. ibi, de prospectu in genere, non autem in specie. Si autem servitus, ne prospectui officiat, alio modo debetur in specie tantum : puta si quis mihi promisit servitutem, ne officiat prospectui certæ fenestræ domus meæ : & tunc aut illa fenestra tempore servitutis impositæ habeat aspectum ex parte superiori, & etiam ex latere, quia ex ea cœlum videri poterat, & etiam alia loca prospiciebantur, & tunc idem est, sicut quando esset in genere hæc servitus constituta, *ut supra dixi*, cum sit eadem ratio, quoniam servitus prospectus etiam continet, ut cœlum videatur, si videri potest, *ut d. l. lumen.*



*men ibi*, etiam ex inferioribus. Aut illa fenestra non habeat conspectum cœli ex superiori : quoniam ex ea cœlum videri non poterat, nec etiam ex inferioribus alia loca amœna vel de longinquo videbantur, sive desuper, sive ex latere prospiceret, puta quia erat fenestra penoris, sive capanæ subterraneæ, vel sim. Et tunc huiusmodi servitute non continetur ut cœlum videri possit, nec ut liberum aut gratiorem conspectum habeat, sed solum ut ex illa fenestra aspectum extra habeat, vel supra, vel infra, eo modo quo erat tempore servitutis, *ut probatur in d. l. inter servitutes. in prin. & in d. l. lumen. & ibi hoc not. gl. 2. in fin.* & hoc casu plus continet servitus, ne luminibus officiatur : quia ex eadem cœlum videri debet, *ut d. l. lumen.* & intelligo cœlum videri posse, quando locus cui servitus debetur, ne luminibus officiatur, non prævenit oculos in videndo cœlum sive desuper, sive ex latere. & ideo si per fenestras, vel quemcunq; ; alium modum non prospicias cœlum, non diceris habere lumen : licet omnis diei claritas ex sole. & per hoc ex cœlo proveniat, potest tamen dici te habere prospectum, *ut not. gl. in d. l. lumen.* & adde hic omnino quæ dicam infra de servitute, ne luminibus officiatur, in princ. Aut illa fenestra non habet aspectum, ita quod ex ea cœlum videri non potest, sed alia loca videri poterant : & tunc servitus, ne luminibus officiatur, in aliquo plus continet, in aliquo minus continet, & inde plus, eo quia propter ipsam cœlum videri debet, quod in servitute prospectus in specie prædicta non contingit, *ut d. l. lumen.* \* Continet etiam minus : quia sufficit, quod ille cui servitus debetur luminum, cœlum videre possit, licet sibi prospectus de longinquo tollatur : quia gratitudinem luminis non continet. *d. l. inter servitutes. in princip.* & ideo posset impediri ingressus solis, ex quo gratitudo resultat : quia gravior sibi esset, *ut est tex. in l. si arborem. in prin. de serv. urb. præd. & est text. in d. l. inter servitutes. in prin.* & ex his apparet, quod servitus ne prospectui officiatur, & servitus ne luminibus officiatur, se habent tanquam excedentia & excessa, *ut voluit. gloss. in fin. in d. l. lumen.* quam sic intelligo ut supra declaravi. *facit gl. fin. in l. certi cond. Et. in prin. si cer. per.* quæ dicit, quod conditio generalis & specialis se habent tanquam excedentia & excessa. Cætera quæ faciunt ad hanc materiam, vide in tribus sequentibus servitutibus.

## De servitute prospectus.

## CAP. XXXIV.

**H**abet qui minus, minus etiam offendi debet, & hac ratione plus habet pauper. quam dives.

Q

2 Bene-



- 2 Beneficium qui ad suam collationem habet, non cadit in generali expectantium impetratione.  
 3 Servitus prospectus, an differat à servitute ne prospectui officiat.  
 4 Verba, ne prospectui officiat, futuri temporis sunt, quæ actum prohibendi respiciunt, seu prospectum impediendi de futuro.

**S**i quis mihi debet prospectum, non debet ut cælum videam, sed ut fenestra vel aliquo simili cooperta claritas diei ad me perveniat: ut probatur in *l. inter servitutes*, in princ. cum *l. seq. de serv. urb. præd.* & notat Azo in *summa. C. de servit. §. fin. autem ver. si autem quis.* Sed qui debet lumen, oportet quod faciat ut cælum videri possit, ut *l. lumen eod. tit.* & dixi in servitute præcedenti. ergo quicumque habet lumen, habet et prospectum, sed non e contra: & quia ille cui prospectus debetur: minorem habet commoditatem in fruendo, quam ille cui debetur lumen, majorem habet potestatem in prohibendo, quam ille cui debetur servitus luminum: quia debens servitutem luminum, sufficit quod faciat ut cælum videri possit. Qui vero debet servitutem prospectus non potest quicquam facere quod noceat ad gratiorem prospectum & liberum: ut distis *jurib.* Et \* est ratio, quia cum quis minus habet, minus offendi debet, & hac ratione plus habet pauper, quam dives. ut not. *gl. 2. in l. inter servitutes de servit. urb. præd.* & Azo in *sum. de serv. §. sunt autem. facit ad hoc text. cum gl. 1. in l. illicitas, §. ne tenuis. ibi*, lumine unico vel brevi supellectili de offic. præsid. quæ *gl.* loquitur in porcello, qui dicitur esse oculus rustici: facit ad hoc text. in *Clem. 1. §. fin. ibi, unico lumine. de sent. excom.* Et \* facit etiam ad q. de illo, qui ad suam collationem habet unum beneficium, quod illud non cadit in generali impetratione expectantium, de qua q. vide per Arch. & Dd. in *c. si pro clericis, de præb. in 6.* & per *gl.* & Dd. in *Clem. 1. de concess. præb.* & prædicta intellige, quando quis haberet servitutem prospectus certi loci tantum: in quo cælum videri non poterat, & ita intelligis *gloss. 2. in fi. in d. l. inter servitutes.* Sed si generaliter deberetur servitutes prospectus, scilicet domus, tunc etiam cælum videri debet, sicut in servitute luminum, ut probatur in *l. lumen, de serv. urba. præd.* & hoc vult *d. glo. 2. in fin.* quam Dd. cōmuniter sequuntur: & idem etiam ego tenco: quando debetur servitus prospectus certi loci: ex quo cælum videri poterat tempore servitutis impositæ, per *d. l. lumen. ibi*, etiam ex inferioribus, & his casibus se haberent tanquam excedentia & excessa: quod declaratur ut dixi in servitute præcedenti. \* Sed circa hanc servitutem videndum est, an dif-



an differat ista servitus à præcedenti. Et licet Dd. hoc non tangant, imo promiscue loquantur de servitute prospectus, & ne prospectui officiat, ac si esset unica tantum: tamen teneo quod sint duæ differentia: ut sentit etiam Azo in *summa. C. de serv. §. sunt autem.* & puto quod ista sit differentia: quoniam servitus prospectus est: quando non haberem fenestram vel foramen, ex quo prospectum habere possim: nec de jure illam habere valeam vicino nolente. Nam si vicinus permittit mihi, quod ego possim habere prospectum in domo mea in genere vel in tali camera in specie, poterò fenestram facere: nec vicinus aliquid poterit facere quominus prospectum habeam ex fenestra illa: secundum ea quæ supra dicta sunt in servitute præcedenti vel si quando haberem fenestram, vel vicinus haberet ædificium suum impediens prospectum meum ex dicta fenestra: quo casu, si vicinus promittit mihi prospectum ex illa fenestra, illud ædificium deponere cogitur, ad hoc, ut ex illa fenestra vel loco possit secundum prædicta prospectus haberi. & hoc sonant verba illa, Ut prospectus præstetur: quæ sunt futuri temporis, & præsupponunt quod ante constitutam servitutē prospectus non erat: quia regulariter mihi dari aut concedi non potest quod habeo. *arg. Inst. de actio. §. æque. ver. ei vero qui possidet. cum similib.* Sed servitus, ne prospectui officiat, est quando habeo fenestram vel habere possim in muro meo, & tu qui ædificare posses in tuo, & mihi impedire prospectum, *juxta l. qui luminib. cum ibi not. de serv. urb. præd.* promittis non incommodare meo prospectui: hoc casu est servitus ne prospectui officiat, & isto modo intellige, *l. 2. & l. inter servitutes, in prin. cum l. seq. eod. tit.* Ita enim verba, \* ne prospectui officiat, sunt futuri temporis, quæ actum prohibendi respiciunt, seu prospectum impediendi de futuro: & per consequens præsupponunt prospectum me habere ante constitutionem servitutis: quia privatio præsupponit habitum, *l. manumissiones, de just. & jur. cum sim.* Illa vero verba, Ut prospectus præstetur, sunt similiter de futuro, sed respiciunt concessionem prospectus de futuro, & sic ante cōstitutionē servitutis ipsum nō habebant. & hæc differentia satis probari videtur in *d. l. lumi. de ser. urb. præ.* & per id quod ibi not. per Bart. & Flor. & per id quod dicā in *seq. ser. ver. quidā.* Tamen ut refert Bart. posset etiā forte dici, quod sit alia differentia, sicut est in simili inter servitutē luminū. & servitutē ne luminibus officiat. *de qua habetur in d. l. luminum. & statim dicam in seq. ser.* Et ad declarationem hujus servitutis vide quæ dicta sunt in præced. servit. quia huic plurimum conveniunt.



## ADDITIO.

2 *Beneficium.* Utrum habens beneficium in commenda, teneatur servare Ecclesiam in statu suo Respon. Pan. in c. de monach. de prob. quod sic, nec potest aliquid de statu ecclesie diminueri, sed de superfluo potest sibi providere, alias non. vide Alex. in 2. vol. consi. 12. in fin.

De servitute luminum.

## CAP. XXXV.

- 1 Servitus luminum, & servitus ne luminibus officiat, quomodo differant.
- 2 Negatio totum negat, sed affirmatio non totum affirmat: & ideo plus negat negatio, quam affirmatio affirmat.
- 3 Servitutis natura non est, ut qui aliquid faciat.
- 4 Qui servitutem luminum debet, ædificare potest, & alius tollere.

2 **S**ervitus\* luminum est diversa à servitute ne luminibus officiat: ut est  
 2 *Stex. in l. luminum, de ser. urb. præd.* quia servitus luminum mirus continet, quam servitus, ne luminibus officiat: ut ibi not. in glo. & per Dd. Et differentia est ista: nam ille qui debet servitutem luminum mihi, potest alius ædificare, dummodo servet tantum lumen, quod mihi sufficiat, & ideo si habeo plures fenestras in parietibus meis, & per unam solam habeo tantum lumen, quantum mihi sufficit: ille qui debet mihi servitutem luminum, ædificare poterit, & auferre lumina aliarum, & unam tantum observare, quæ mihi sufficiat. Sed ille qui debet servitutem ne luminibus officiat, non poterit aliquid facere per quod de lumine, quod habeo, aliquid diminuatur, posito quod habeam ultra quam expediat. & ideo si habeo plures fenestras in pariete meo, nulli earum poterit ædificando nocere, vel aliter, etsi una tantum fenestra mihi sufficeret ad lumen, ut probatur in l. luminum, de ser. urb. præd. sicut si promississet mihi alius non tollere vel ædificare, & hoc vult etiã Paul. de Cast. in d. l. luminum, quod est not. & istud puto proprium intellectum illius l. & ratio potest considerari: \* quia  
 2 negatio totum negat, sed affirmatio non a totum affirmat: & ideo dicitur, plus negat negatio, quam affirmat affirmatio: ut colligitur in gl. fin. in l. hoc genus, de cond. & demon. & gl. in c. cum dilectus, in vers. suspensus, quæ est gl. magna, extr. de consuet. & not. Anton. de Butr. in c. presentium, in 2. col. de test. & Alb. de Ros. in l. qui testamento. §. mulier, de testa. Et hac ratione videtur dici posse eandem esse differentiam inter servitutem, ut prospectus præstetur, & servitutem ne prospectui officiat: ut dixi in servi-



*servitute præcedenti, in fin.* Item est alia differentia similis inter servitutem luminum, & servitutem ne luminibus officiatur: quia servitus, ne luminibus officiatur, plus habet in se: nam ille qui debet mihi servitutem ne luminibus officiatur, nullo modo potest ædificare, aut altius tollere, per quod officiatur luminibus meis: ut patet ex natura verborum negativorum, quæ ut dixi in totum negant: *Et de hoc est tex. in d. l. luminum*, sed servitus luminum habet in se minus: nam ille qui debet servitutem luminum, ædificare potest & altius tollere, dummodo lumen sic recipiat, ut ad me venire possit, etiam per foramen vel quomodocunq;: *ut est text. cum glo. in d. l. luminum, in princ. Et ista opin. gloss.* communiter servatur, secundum Bart. & Flor. ibi. Quidam tamen, ut refert Bart. & Flor. ibidem dicunt totum e contra: videlicet quod plus sit promittere servitutem luminum, nam qui hoc promittit, non solum non potest altius elevare, sed oportet etiam ut illud quod est factum destruat, ad hoc ut mihi lumen fiat, sed in servitute, ne luminibus officiatur, sufficit quod altius non tollatur, & pro ista opin. facit quod dixi in præcedenti servitute. Dixit tamen Bart. *in dict. leg. luminum*, quod opi. præcedens gl. communiter observatur, & ista secunda opi. non videtur vera, \* quia de natura servitutis non est: ut aliquid faciat quis: *ut est text. in l. quoties 15. de ser. tit. generali*, ubi etiã loquitur de prospectu. Sed tamen potest dici dictam opin. sumentando, quod illud quod dicitur de natura servitutis non esse, quod ille qui debet aliquid faciat, procedat, nisi hoc sit actum in impositione servitutis expresse, *ut est text. cum gloss. in l. 2. §. apud Labeonem aut. apud Alphenum.* ubi hoc not. gl. Dd. & Bart. *de aqua plu. arcen.* vel etiam quando tacite actum esset. *arg. l. cum quid. cum ibi not. si cert. pet.* Nam quando quis servitutem luminum mihi promittit: & tunc si non habeo lumen, tacite subintelligitur quod deponatur ædificiũ, ut lumen habeam: quia qui promittit consequens, tacite videtur promittere antecedens, sine quo illud consequens stare non posset, *l. ad rem mobilem, & l. ad legatum, de procu. & l. 2. cum ibi not. de jur. om. jud.* Et hæc faciunt pro his quæ dixi in servitute præced. Et propterea ego sic dicerem in hac materia. Aut ille, cui servitus luminum promittitur, vel ne luminibus officiatur, habet lumen vel lumina ante impositionem servitutis: puta quia habet plures fenestras ex quibus lumen videri potest, id est, cælum: *ut l. lumen. de serv. urb. præd.* & tunc plus continet servitus ne luminibus officiatur, quam servitus luminum: & sic dictæ duæ differentiæ, de quibus dictum est supra, procedant.

Q. 3.

&amp; sic



& sic etiam procedat opin. gl. *in d. l. luminum*, quæ communiter secundum Bar. servatur. Aut ille cui promittitur servitus huiusmodi, non habet aliquod lumen propter quod cœlum videri possit, puta propter ædificium vicini obstantis: & tunc procedat alia opin. videlicet ut servitus luminum plus contineat, quia non possem habere servitutem, nisi ædificium tuum deponas, promittendo ergo lumen ut cœlum videre possim, videris tacite promittere deponere ædificium tuum, propter quod lumen habere non possum: & servitus ne luminibus officiat, tunc continet minus: quia non promitto tibi aliquid facere, neque ut aliquid habeas: sed promitto tantum non facere, videlicet non nocere luminibus tuis de futuro: & ideo sufficit quod non noceam post impositam servitutem per aliquem actum meum sequentem: puta ædificando, vel aliter: & hoc videtur velle text. *in d. l. luminum. ibi*, invitis nobis altius ædificare, *de servit. urban. præd.* Sed contra opi. glo. communem, quam sequitur Bart. *in d. l. luminum*. potest opponi: quia secundum eam in effectu nulla videtur esse differentia inter servitutem luminum & servitutem ne luminibus officiat. Nam

4 secundum gloss. prædictam, \* qui debet servitutem luminum, potest ædificare & altius tollere, sed ille qui debet servitutem ne luminibus officiat, altius ædificare non potest, *d. l. luminum*. Sed si consideramus, idem videtur esse in utroque casu: quia quando debetur servitus luminum: si vult ædificare, & non tollere lumen, ita quod cœlum videri possit: & tunc potest, *ut d. l. luminum conjuncta l. lumen. eod. tit.* Si vult ædificare, & lumen tollere, ita quod cœlum videri non possit: & tunc non poterit, per *d. l. lumen*, eodem modo videtur esse in servitute, ne luminibus officiat: quia si vult ædificare & tollere lumen ne cœlum videri possit, & non potest. *casus est in d. l. lumen. in fin.* Aut vult ædificare, & lumen non tollere, id est, quod cœlum videri potuerit: & tunc quod possit, *d. l. luminum. ibi*, itaque imminuere lumina nostrorum ædificiorum. Sed potest responderi huic oppositioni. & salvari gl. & communis opin. sic: quia qui debet servitutem luminum, potest ædificare & obscurare locum, cui servitus debetur, dummodo lumen, id est cœlum videri possit. & ita loquitur *d. l. luminum, in prin. conjuncta l. lumen in prin. de serv. urb. præd.* Sed qui debet servitutem, ne luminibus officiat, nedum non potest ædificando tollere lumen ita ut cœlum videri non possit, ut ibi, sed etiam non potest vel altius tollendo minuere lumina nostrorum ædificiorum, *per text. in d. l. luminum in fin.* & intellige minuere lumina non solum si auferris lumen,



## DE SERVIT. URB. PRÆD.

127

lumen, ut cælum videri non possit: ut d. l. lumen. sed etiam ne lumina obscuriora fiant: puta quando tolleretur in gressus solis, qui esset multum necessarius ut est casus in l. si arborem in princip. cod. titul. & dicam etiam in seq. servm. in 4. q. Item ista servitus luminum minus continet, quam illa, ne prospectui officiat. & adde quæ dixi supra de ser. altius non tollendi. 2. q. & vide omnino quæ dicam in seq. servitute.

### ADDITIO.

2. *Negatio, &c.* Adde Corn. in 2. vol. conf. 28. & probatur negativa diceretur impossibilis, si non est coarctata loco & tempore, conf. 43. & quis pro se non potest allegare positionem negatam, per eum, conf. 73. & quomodo agatur negatoria, & quid requiratur in ea. vide Alex. in 3. vel. conf. 136. in 3. col. §. quinimo.

De servitute, ne luminibus officiat.

### CAP. XXXVI.

1. *Lumen quid significet.*
2. *Promissi quispiam mihi servitutem, ne luminibus meis officiat: sed ante impositionem servitus existens in fine camera mea cælum videre poteram: & ipse vult altius edificare, ita quod cælum videre non potero, nisi in camera medio existens, vel prope fenestram au fieri possit.*
3. *Diff. renita an sit inter servitutem altius non tollendi cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, & illam altius non tollendi, & non officiendi luminibus.*
4. *Promissi si quis mihi servitutem ne luminibus meis officiat, an possit plantare, vel arbores ante fenestras meas habere.*
5. *Luminibus qui tenetur non efficere, nihilominus aliquid edificare potest propter quod sol prædia dominanti auferatur, dum modo lumen aliter non obscuratur.*
6. *Servitutem qui debet ne luminibus officiat, non cogitur in eadem gratitudine lumina servare, nisi ad gratitudinem locus deputatus esset.*
7. *Servitutem qui debet, ne luminibus officiat, non potest plantando seu edificando, aut aliter solem prædio dominanti auferre.*
8. *Servitutem debens ne luminibus officiat, an possit deponere aedificium, vel arborum ramos, quo facto locus quondam opacus sole plenus esse incipiat.*
9. *Servitus ne luminibus officiat, an tam de præsentibus, quam de futuris intelligatur.*
10. *Laborat siquispiam edificando super re communi, & ejus cujus luminibus officit, an hoc possit, obscurando lumina alterius domus, quæ dicti sui consocij proprie sit.*
11. *Pariete in communi an uni loco facere fenestram liceat pro ipso lumine acquiritendo.*

Ille



- I**STA servitus, ne luminibus officiatur, in multis declarata est in tribus præcedentibus servitutibus, sed quia servitus est, & ab alijs diversa, necesse est ut de ea & aliquid specialiter dicamus. Et pro ejus declaratione
- 1 primo quæro, \* quid significat Lumen. Dic, lumen id est, ut cœlum videri possit, *ut est text. in l. lumen, in princ. de serv. urb. præd. & dixi in præcedenti quæst.* Sed dubium est, quomodo intelligatur, ut cœlum videri possit. Dic secundum quosdam, quando dici claritas te respicere potest, cœlum per directū respiciendo, non ubi per transversum, puta per fenestram, vel foramen, *ut dicit Ang. in l. inter servitutes, in princ. ff. de servit. urb. præd. & allegat gl. ibi,* vel teneas secundum eum, quod dummodo ex loco cœlum videatur, tamen dicitur haberi lumen, sed ubi cœlum non videtur, sed per fenestram aut foramen exiitens in pariete intra domū forsitan diei claritas haberetur, tunc dicitur inde prospectus haberi, non autem lumen, *ut d. l. inter servitutes.* Ego autem intelligo, quod tunc quis dicatur habere lumen, quando existens in domo vel in camera potest videre cœlum, non autem quando prospiceret mittendo caput extra fenestram, quia tunc raro contingeret, quod cœlum videri non possit: *& ita sentit gl. in d. l. 2. ibi.* ædificia quæ sunt cœlo inferiora, quæ non præveniunt oculos in videndo cœlum, &c. *dixi supra de servitute, ne prospectui officiatur. ver. &*
- 2 intellige cœlum videri posse, *& adde quæ dixi in seq. quæst.* Sed \* tunc secundo quæritur, quis promisit mihi servitutem ne luminibus meis officiatur, ante impositionē servitutis existens in fine camerae meæ cœlum videre poteram: ipse vult ædificare altius, ita quod cœlum videre non poterō, nisi existens in medio camerae meæ vel prope fenestram, an possit? & videtur quod sic: quia satis videtur quod cœlum videre possim: *ut d. l. lumen, in princ.* Contrarium ego teneo, quia licet cœlum videre possim, tamen minus video: quia per hoc minuuntur lumina ædificiorū meorum: id est, ubi primo videbam cœlum existens in extrema parte camerae, nunc non possum, & hoc vult text. *in d. l. luminum, in fin. ibi,* atque ita minuere lumina, &c. qui text. potest sic intelligi & est no. intellectus, quem ego do ad illum text. & pro hoc facit *l. inter servi. in princ. vers. ne luminib.* & ver. quodcunque igitur, *de serv. urb. præd.* & quod dixi supra de serv. altius non tollendi. 2. q. Sed si esset servitus luminum constituta, tunc tenerem contrarium, id est, quod lumen videri possit quomodocunque, *per d. l. luminum, in princ.* conjuncto sine à contrario sensu, a & per ea quæ dixi in servitute præcedenti. quod perpetuo tene menti, & est quotidian-



tidianum, & notandum. & Dd. hoc non tangunt, & pro hac decisione adde quæ dicam infra in 4. q. Tertio quæro, \* an sit differentia inter servitutem altius non tollendi, cum hac conditione, ne luminibus meis officiat: & illam, altius non tollendi, & non officendi luminibus? Et dicas quod sic: quia prima intelligitur ne officiat luminibus ædificando: quia una est tantum servitus qualificata. & ideo poterit tunc obscurare plantando arborem: quia tunc non dicitur altius tollere: ut est casus in *l. ædificia, de serv. urb. præd.* Sed secunda non est unica, imo fere sunt duæ, videlicet ne altius tollat, & ista continet solum de non ædificando, non autem de non habendo arborem, ut ibi, & *l. hæc autem jura. ver.* veluti si ædes, & *l. quod autem. de serv. urb. præd.* & not. gl. in *l. si arborem, in princ. eod. tit.* Alia est, ne luminibus officiat: & ista continet, ne possit etiam arborem plantare, per text. in *d. l. ædificia, in fin.* & *l. inter servitutes, ver. quodcunque. & l. si arborem, in princ. de serv. urb. præd.* & ita etiam vult Paul. de Castr. in *d. l. ædificia*, & ego dixi supra de ser. altius non tollendi, in 2. q. & dicam in seq. q. Quarto \* quæro, quis promissit servitutem, ne luminibus meis officiat, an possit plantare vel habere arborem ante fenestras meas? Et in hoc sic breviter concludas: Aut illa arbor officit luminibus meis, ita quod cælum videre non possum: & non est dubiū, quod non potest: quia facit contra debitam servitutem: ut est text. in *l. arborem, in princ. de serv. urb. præd.* & *l. lumen, in princ. eod. tit.* Ex quo not. secundum Ang. in *d. l. si arborem*, quod licet arbor & ejus frondes impedire non possint visionem cæli in totū, quia tamen impediunt, saltem propter impedire, officit luminibus arbor: & sic qui promittit alicui non officere, intelligitur promittere, nec in totum officere, nec in partem, quod facit pro his quæ dixi supra eo. in 2. col. Secus si promississet altius nō tollere: quia plantando arborem non diceretur facere contra debitam servitutem, ut dixi in q. præcedenti. Aut illa arbor non tollit mihi lumen, id est, prospectum cæli: sed solum mihi aufert, & umbram facit, puta propter ramos & frondes: & tunc non dicitur facere contra debitam servitutem, nisi sol esset necessarius, vel multum expediens: ut est text. in *d. l. si arborem, in princ.* secundo responso, & ibi hoc not. omnes Dd. Et \* ex hoc nota tria. Primum, quod ille qui tenetur non officere luminibus nihilominus potest ædificare aliquid, propter quod sol aufertur prædio dominantis, dummodo lumen aliter non obscuretur, seu fiat obscurum: ut *l. inter servitutes, in princ. de serv. urb. præd.* Secundum notandum est, \* quod

R

ille



- ille qui debet servitutem ne luminibus officiatur, non cogitur servare lumina in eadem gratitudine, nisi ad gratitudinem locus esset deputatus: secus in servitute ne prospectui officiatur: quia debet servare prospectum in eadem gratitudine: ut est text. in *d. l. inter servitutes, in princ.* & dixi supra de servitute ne prospectui officiatur, circa prin. Tertium notandum est, \* quod qui debet servitutem ne luminibus officiatur, non potest plantando, seu ædificando, aut aliter, solem auferre prædio dominanti, quando sol esset prædio dominanti necessarius, vel multum expediens, per *d. l. si arborem, 2. responso.* & ideo si tolleretur sol diceretur fieri contra debitam servitutem ne luminibus officiatur, si sine sole locus habitari non poterat, vel lumen fuit concessum gratia alicujus artificij, quod in eo fiebat, & fieri non poterat sine copia solis. & pone exemplum in penarijs & ballistarijs, qui eorum artificio ponunt ad solem in domo suæ habitationis. vel pone exemplum, si erat locus in quo paterfamilias morabatur ad solem: ut dicit gl. in *d. l. si arborem, in ver. heliocamino*, sicut contingit in ponticello seu solarijs: & in hoc potest etiam poni exemplum, secundum Fl. in *d. l. si arborem, in princ.* in persona Diogenis philosophi, ad quem cum ad solem sedentem Alexander accessisset, hortareturque ut si qua præstari vellet, sibi indicaret: inquit, Vellem à sole mihi non obstes: ut refert *Valer. Max. lib. 4. cap. de abstinentia & continentia, in penult. exemplo.* & vide quæ dicam in seq. quæst. Quinto quæro, \* nunquid debens servitutem ne luminibus officiatur, possit deponere ædificium vel arboris ramos, quo facto locus quondam opacus sole incipiet esse plenus? Et dicas quod sic: quia non facit contra debitam servitutem: hanc enim debuit ne luminibus officiatur, nec luminibus officit, sed plus æquo lumen facit: ut est text. not. in *d. l. si arborem, §. per contrarium.* ex quo no. quod quis non dicitur contra facere, qui facit plus quam debeat: quod procedit, nisi tollendo in totum ædificium vel ramos, aut deprimendo luminibus officeretur, si forte impressura quædam in ædes meas lumen devoluat, puta ex reverberatione. unde illud, Refulsit sol in clypeos aureos, & splenduerunt montes ab eis: ut est text. cum gl. in *§. interdum, in d. l. si arborem,* & potest poni casus, secundum Angel. ibi, reflexio solis erat in loco, cui non debebat officere: & per inordinatā reflexionem substantiam visus in loco impediēbat. Vel secundo potest poni casus, & iste intellectus est planior & nobilior: scilicet, quod ille qui debebat servitutem non officiendi luminibus, habebat ædificium suum in quo sol continue percutiebat, vel certis horis diei: & ex hoc

hoc objecto ille cui servitus debebatur, habebat simile ædificium suum, quod eisdem modis illuminabatur ex reflexione solis percutientis ædificium serviens. Unde si illud ædificium serviens deponitur, reflexio solis cessat, & per consequens lumen tollitur: ideo tale ædificium deponi non potest, cum lumina obscurarentur per depositionem: & sic est verus intellectus *d. §. interdum, cum gloss.* Et sic not. quod in istis servitutibus consideretur inter esse, & jus interpretatur fieri contra debitam servitutem, ubicumq; aliquid fiat, quod lædat, sive istud fiat per modum depressionis sive decessus, secundum Bald. & Flor. ibi. quod dicunt esse not. Item non posset tolli vel deprimi ædificiū, quando esset servitus imposita altius tollendi, ut dixi supra de servitute altius tollendi: Sexto quæro, \* an servitus ne luminibus officiat, intelligatur tam de præsentibus, quam de futuris. Dicas quod sic, si hoc fuit actum expresse, vel simpliciter constituta fuit, secus si cum expressione verbi præsentis temporis, ut est tex. in *l. qui ædificium, & l. seq. de serv. urb. præd.* quod declara, ut ibi no. & habetur per gl. magistr. in *l. cum debere, col. de serv. urb. præd.* & per Dd. in *l. non modus, C. de servit.* ubi etiam ponitur per Sal. si mutantur postea lumina, an possit illis novis mutatis officere. Septimo quæro, \* si aliquis laborat ædificando super re communi *b* ipsius laborantis, & ejus cujus luminibus officit, an hoc possit, puta obscurando lumina alterius domus, quæ est propria dicti sui consocij? Credo quod sit locus *l. qui luminib. de serv. urba. præd.* scilicet quod ædificando teneatur servare formam antiquam, secundum quam erat ædificatum: & si nunquam fuit ædificatum super ipso pariete, tunc melior est conditio prohibentis *l. Sabinus. com. divid.* & quod ibi not. de reg. jur. c. in re communi. in 6. per Dyn. & Io. Andr. ita dicit Alb. de Ros. in *l. altius, C. de serv.* qui dicit, quod hoc habuit de facto, & est valde not. Octavo & ultimo quæro, \* an in pariete communi liceat uni socio facere fenestram pro acquirendo lumine. Dicas quod non, nisi sibi fuerit concessum, *l. eos. de serv. urb. præd.* & ibi not. per Dd. de quo dic, ut dicam infr. de fenestra seu balcone.

## ADDITIO.

*a* *A contrario sensu.* Quod non debeat sumi arg. à contrario sensu. quando resultaret correctio juris cōmunis: & an decisio quæ resultaret à contrario sensu statuti, prævaleat juri communi, vide Alex. in *5. vol. in cons. 25. in 4. col. §. nec obst. & in consi. 7. in ult. col.*

R 2

b R



b *Re communi.* Res una & eadem diverso jure censi non debet, de deci. c. cum in tua. 2 i. q. 2. cognovimus. Et quid contineatur appellatione rei, vide Alex. in 2. vol. conf. 188. in 2. col. §. & licet, in prin. col.

De servitute oneris ferendi.

CAP. XXXVII.

- 1 *Stabulum inferius non domui conjunctum, an rustica servitus esse dicatur.*
- 2 *Differentia inter aeternum, sempiternum, & perpetuum, quanam sit.*
- 3 *Is servitutis perpetuum quod dicatur.*
- 4 *Servitutem qui debet oneris ferendi, vel etiā aliam, an suis expensis reficere debeat.*
- 5 *Concessi tibi aream, ut ibi domum ædifices, in qua me cum socijs meis transeuntibus recipere debeat, an ipsa domo destructa quocunque casu, novam reedificare tenearis.*
- 6 *Paries vel columna servitutem debēs si reficiatur, ad quem ædificiorum sultura spectabit, ne corruat.*
- 7 *Servitutem si quis mihi debeat, ut in suis parietibus trabem seu tigna habeam per quæ solarium meum sustineatur: an ista servitus tigni injuncti, vel oneris ferendi esse dicatur.*
- 8 *Domus si legetur vel vendatur, an servitus imposita videatur, ut sustineat onera pertinentia, quæ actu ipso sustinebat.*

**O**neris ferendi servitus urbana est. *l. eum debere columnam, de servit. urb. præd.* Et de hac servitute ut Flor. ait *l. & si forte. §. etiam. si serv. vend.* non videtur fieri mentio, nisi in prædio urbano. *d. l. eum debere columnam, & d. §. etiam, & l. sicuti. in princ. & §. 1. & §. 2. si serv. vend.* Sed \* credo quod etiam possit esse rustica servitus: puta si quis haberet stabulum inferius, non domui conjunctum, & sic esset prædium rusticum, *l. eo jure. ff. quib. cau. pignus contrah.* & dixi supra in 4. divisione, in prin. ver. quid de stabulo. & alius haberet solarium supra parietem stabuli: tunc si servitus imponeretur, ut inferior deberet sustinere solariū & onera sua inferiora: puta pro fœno locando, non video quare illa servitus oneris ferendi, non debeat dici rustica, ex quo debetur à prædio rustico, per *l. 1. communia præd.* nec est inconveniens, quod una servitus in genere possit esse in specie rustica & urbana, sicut est servitus altius tollendi, & officendi prædio vicini vel protegendī, quæ sunt urbanae, *l. 1. de serv. urb. præd. & dixi supra de serv. protegendī. in prin.* Imponitur autē hæc servitus. quando quis vendit unam domum, in qua erat una columna, quæ sustinebat onus alterius domus suæ, hoc pacto, quod perpetuo sustinere debeat, hoc vult *d. l. eum debere columnam, in princ.* vel quando actum fuit sine venditione,



ione, ut possim onus imponere, & tu perpetuo sustinere debeas, & ita loquitur *ver. quemadmodum. in eadem l.* qui in hoc differt à prin. secundum Cyn. ibi. Item imponitur non solum per columnam, quæ fit in loco debente servitutem, ut solarium vicini sustineat, sicut sæpe contingit, quando solarium est ita latum, quod per trahes in parietibus infixas sustineri nõ possit: sed etiam quando columna vel trabes parietibus infixa debentibus servitutem sustineret onus vicinarum ædium, ut probatur *in d. l. eum debere columnam.* ibi, onus vicinarum ædium, ibi, paries oneri ferendo. *de servit. urba. præd.* Forma vero huiusmodi servitutis imponendæ ista esse potest, sicut *in l. ædium* scriptum est. Paries oneri ferendo, uti nunc est, ita sit. verba significant parietem perpetuum esse debere: non tamen hoc his verbis dici potest, ut in perpetuum idem paries æternus esset, cum hoc fieri non posset: sed ejusmodi paries in perpetuum esset, qui onus sustineret: *ut est text. in d. l. eum debere columnam.* \* Et differentia est inter æternum, sempiternum, & perpetuum. *Æternum enim non habet principium neque finem,* ut Deus. *Sempiternum habuit principium, sed non habebit finem,* ut animæ & Angelus: ut not. glo. pen. in ver. æternus. *in d. l. eum debere columnam.* *Perpetuum vero dici potest* in proposito id, quod habuit principium & habebit finem: *sicut est servitus imposita, & actiones quæ dicuntur perpetuæ, ut Instit. de perpet. & tempor. actio. hoc dicit gloss. penul. in fin. & no. bene,* quod huiusmodi servitus incipit, & non desinit: quia impossibile est aliquid esse sub sole sine fine: *unde not. ibi,* quod nihil est sub sole perpetuum, & ideo mundus secundum rectam & veram fidem nostram habuit principium, & habebit finem: licet quidam philosophi naturali ratione moti contrarium dixerint. Sed \* dubium est, quando intelligatur in casu nostro jure servitutis perpetuum, dicit Ange. *in d. l. eum debere columnam,* quicquid durat centum annis, dicitur apud nos perpetuum: quia lapsu tanti temporis extinguitur, *l. fin. C. de sacrosan. eccl. & l. an ususfr. de ususfr. & l. proponebatur, ff. de jud. & quod cursus tanti temporis perpetuitatem significet, not. gl. in l. 2. §. hoc autem edictum perpetuum 34. ne quid in loco publico,* unde forsitan secundum Angel. *in d. l. eum debere columnam.* obligatio de qua loquitur illa lex, non durat ulteriori tempore. subdit tamen, quod hoc non ponit pro constanti. Ego autem non teneo, quod perpetuum dicatur usque ad 100. annos tantum, sed etiam ultra: & quod duret donec durare potest, puta si est columna, quæ requiescat in domo debentis servitutem, donec durat ædificium superius, debebit durare

R 3

servi-



servitus ferendi per columnam. vel si esset paries qui onus sustineret, quādiu paries esset, vel onus durare posset, tandiu servitus diceretur: & hoc videtur probari in d. l. *eum debere columnam*. ibi, sed ut ejusmodi paries in æternum esset, qui onus sustineret, nisi esset præscripta servitus: *juxta ea quæ dixi supra in 10. q. principali*. nō tamen potest tolli jus servitutis oneris ferendi, donec ille cui servitus debetur, est in possessione vel quasi, puta quia onera sua à vicini parietibus sustinentur. unde etiam si per mille annos solariū restitueretur per columnam vicini, servitus non perderetur neque finiretur. *facit quod no. in l. qui luminib. de serv. urba. præd. & quod not. per gloss. singularem 16. q. 3. c. per singulos. in ver. dubitare. in fin. ibi*, unde etiam non præscribit ad mille annos. Hujus autem servitutis oneris ferendi natura est, ut qui debet servitutem, facere teneatur: *ut est text. in l. eum debere columnam. in princ. & l. & si forte. §. etiam si servit. vend. & l. sicuti. §. Arist. eo. tit. licet in alijs servitutibus regulariter est secus: ut scilicet debens servitutem non facere teneatur, sed tantum pati: ut est tex. in l. quoties. 15. §. 1. de serv. tit. generali, & in d. §. etiam. l. 1. in fin. & in l. 2. §. præterea. de aqua plu. arcen. & dixi supra in q. 1. principa. de natura serv. in princ.* & est ratio, quia speciale est in servitute oneris ferendi, ut dicit glo. in fin. in d. l. *eum debere col.* in d. l. *quoties*, & in d. §. *etiam vel secundum Angel. in d. l. eum debere columnam*, quia venit in consequentiam: nam in servitute oneris ferendi in perpetuum, venit ut quis teneatur reficere ædificiū collapsum, ut possit onera supportare, *ut ibi* ergo in consequentiam qui debet facere, non debet pati, sed reficere tenetur. circa quod vide quæ proxime dicam. \* Sed nunquid ille, qui debet servitutem oneris ferendi, vel aliam, debeat reficere suis expensis, ut puta columnam, vel parietem sustinentem onera vicini? & videtur quod sic, *ut est text. in l. eum debere columnam. in princip. de serv. urb. præd.* In contrarium videtur l. 1. §. fin. & l. 2. §. præterea. de aqua plu. ar. Tu dic breviter, quod aut fuit actum in constitutione servitutis, quis debeat reficere, & cujus expensis, & pacto standum est, & illud servari debet, d. §. *præterea. secundum unū intellectum*. Aut non fuit actum expresse, ad quem refectio spectaret: & tunc si ille qui debet servitutem, consuevit reficere à tempore, cujus non extat memoria in contrarium, & idem, ut ipse teneatur, *ut d. l. 1. §. fin. de aqua plu. arc.* quoniam pactū & vetustas à pari procedunt, l. 2. in princ. de aq. plu. arc. Si vero de ista consuetudine non apparet, & tunc in servitute oneris ferendi ille reficit suis expensis, qui servitutem debet, *ut d. l.*

ut d. l. eum debere. & d. l. & si forte. §. etiam. & rationem dixi supra, vel quia speciale in ea, vel quia in consequentiam venit. In alijs autem servitutibus distingue: Aut ex refectione potest sequi aliqua utilitas: ut quia ex purgatione rivi trahit ad se pinguedinem ibi collectam: & tunc est in domini potestate prædij servientis, vel purgare, vel pati quod per alium purgetur: & ideo ille cui debetur servitus, alternative ager, ut reus reficiat aut refici patiatur, ut est text. in l. 2. §. aqua Labeonem. de aqua plu. arc. Aut ex refectione nulla sequitur utilitas, sed solum expensa, & tunc indistincte debens servitutem, debet tantum pati, & non reficere, d. l. quoties. §. 1. de serv. & d. leg. & si forte. §. etiam si serv. vend. & d. l. 1. §. fima de aqua plu. arcend. fallit in servitute oneris ferendi. & ita tenet Bartol. in l. 2. §. apud Labeonem. de aqua plu. arcend. & d. §. etiam. & ita tenet Ang. in d. §. præterea. & Flor. in d. §. etiam. & vide quæ dixi supra in 9. quæst. princip. Dictum est de refectione rei, quæ onus sustinet: sed quid si perit in totum, puta quia columna combusta est, vel paries depositus: an debens servitutem oneris ferendi, teneatur aliam supponere, vel parietem reedificare? Dic quod sic, ut est text. in d. l. eum debere columnam. in fin. de quo dic, ut ibi per gloss. in vers. parietem. \* Sed quid si concessi tibi aream, ut ibi ædifices domum, in qua debeas me recipere cum socijs meis transeuntibus, an domo destructa quocunque casu novam reedificare teneris? & videtur quod sic: quia sicut dixi in servitute oneris ferendi, ut perpetuum esse debeat: ita videbitur esse dicendum in ista obligatione seu onere recipiendi me & socios meos, ut debeat esse perpetua, & hoc tenet Jacob. de Aret. per d. l. eum debere columnam. in princip. & l. si finita. de damn. infect. alij habent in l. qui bona. eod. titul. sed Ang. in d. l. eum debere. tenet contrarium: quia in hac quæstione ille qui promisit, non tenetur recipere, nisi in domo ædificanda, per not. per l. boves. §. hoc sermone. de verbo. sign. illa enim quæ secundo ædificatur, non est ea domus, ut l. servitutes quæ in superficie. §. si sublatum. de serv. urb. præd. facit l. maritus. cum ibi not. ff. loca. Non obstat secundum eum d. l. eum debere. quia ibi semper fuit facta promissio oneris ferendi, unde sui natura hæc obligatio est perpetua, cum causam successivam habeat, & nunquam plene satisfactum intelligi possit, l. 3. in princ. de condi. ob causam. & l. 3. in princ. & §. d. re. de usufruct. \* Quando autem paries vel columna debens servitutem reficitur, ad quem interim spectabit futura ædificiorum, re corruiat? Dic ad dominum cui servitus debetur, ut est text. not. in l. fignis. §. in princip. si serv.



*serv. vend.* & ibi Iurisconsultus dat consilium domino superiori, si non vult fulcire, ut ædificia deponat, & reficiat, cum paries fuerit restitutus: & est consilium ironicum, secundum gloss. ibi, quod istud erit sibi deterius quam fulcire. & allegatus ille text. ad illud vulgare, quod consultius est malum sustinere, quam malum pati, & pejus. \* Sed quæro quis debet mihi servitutē, ut in parietibus suis habeam trabem seu tigna, per quæ solarium meum sustineatur, an ista erit servitus tigni injuncti vel oneris ferendi? Videtur esse tigni injuncti: quia tigna habeo in parietibus suis, *per l. sicuti. §. competit. si servi. vend.* In contrarium videtur, quod sit oneris ferendi, *per l. eum debere. de serv. urb. præd.* Ego credo, quod in hoc sint consideranda verba impositæ servitutis. Aut enim dicitur, quod quis possit immittere tigna in parietibus suis, & supra solarium ædificare: & erit servitus tigni injuncti, licet in consequentiā onera sustineat. *per dictum §. competit. ubi est casus.* Aut dicitur: quod quis teneatur sustinere onera mea, vel solarium meum: & tunc erit servitus oneris ferendi, & ita loquitur *d. l. eum debere.* ibi. *paries oneri ferende.* Et licet in consequentiā habeat tignorum immisionem: quia inspicere debemus, quod principaliter sit: non quod in consequentiā, *ut l. si quis nec causam. §. ibi not. si certū petat.* Aut verba sunt ambigua, & non conitat de eis: puta quia præscriptum est: & tunc puto in casu prædicto, quod sit potius tigni injuncti, quam oneris ferendi. *Et probatur in d. l. sicuti. §. competit. Et hoc sentit gl. not. in §. distat in ver. actiones. ibi,* nam licet utrobique sustineatur onus, tamen quia in prima specialiter de onere ferendo dicitur, non in secunda, &c. Sed si esset servitus columnæ sustentis solarium vicini, quæ non requiesceret in parietibus, sed in solo debente servitutem: & tunc non est dubium, quod esset servitus oneris ferendi non tigni injuncti, *d. l. eum debere. in princip.* Ex his habes quæ modo cognoscatur servitus tigni injuncti à servitute oneris ferendi. Item quæ sit differentia inter unam & aliam, colligitur ex prædictis, in ver. *hujus autem servitutis.* Et in ver. *sed nunquid ille.* Et *§. de text. cum gloss. in d. §. distat.* \* Ultimo quæritur, si legatur vel venditur domus, an videatur imposita servitus, ut sustineat onera pertinentia, quæ ipso actu sustinebat? & dic quod sic: maxime si contrahentes hoc sciebant, *l. quod conclave. de damno infecto. conjuncta l. 1. in princ. de actio. empt.* Nec obitat *l. in vendendo. de actio. empt.* quia loquitur in servitute, quæ non habebat causam continuam. & ita tenet Bar. in *l. 1. circa principium. de serv. leg.* Et vide dicta in seq. serv. in verbo, sed reassumendo ipsam servit-



*servitutem.* Alia plura circa istam materiam vide quæ dicam infra de onore ferendo, quæ etiam hic convenire possent.

## ADDITIO.

a *Anima.* Anima cunctis rebus est præponenda. adde Corn. in 4. volum. consi. 320. & relictum pro anima, censetur relictum ad pias causas. consi. 302.

De servitute itineris seu actus.

## CAP. XXXVIII.

- 1 *Habeas si servitutem eundi ad domum tuam per castellum meum, vel curiam, vel scalas meas, an ego de nocte januam claudere possim.*
- 2 *Divisio domus vel alterius fundi si inter plures facta fuerit, non videtur actum, quod unus aditum per alterius partem habeat sicut prius habebat, nisi hoc inter eos specialiter conventum sit.*
- 3 *Prædium meum si tibi vendidi, ad quod ire non poterat nisi per aliud meum prædium, non videtur actum, ut illud tibi servitutem debeat, nisi expresse dictum fuerit.*
- 4 *Iter seu actus an & quomodo debeat: & an talis servitus sit præstanda ab heredem, usufructuario, vel legatario, vel è converso: & alijs etiam habentibus utile dominium, vel directum.*
- 5 *Differentia inter usufructum & proprietatem quam sit.*
- 6 *Domos tuas unica contignatione contextas si quispiam habeat, & unam vendidit, alteram sibi retinuit: non poterit emptor invito veniatore retinere tigna, que requiescunt in domo vendita, nisi forma contractus aliter se habeat.*
- 7 *Heres eo casu quo aditum præstare tenetur, an ipsi prædio legato servitus constituta sit, ita ut legatarius confessoriam contra impediensem intentare possit.*

**H**Æc est ultima servitus urbana, quæ in specie hoc libro declarare constitui: cæteræ si quæ sunt in domo per me figurata, de qua proxime dicetur, intelligi poterunt. Servitus ista itineris seu actus non solum est rustica. ut leg. 1. in princ. de servi. urb. præd. & Inst. in princ. de servit. puta quando debetur à prædio rustico alteri prædio rustico, ut ibi: sed etiam potest esse urbana, quando à fundo urbano alteri urbano debetur, ut probatur in l. iter. communia prædio. & in l. servitutes quæ in superficie §. si domo. de servit. urb. præd. & pro hoc vide quæ dixi in servitute præcedenti. in princ. Si habes \* servitutem eundi ad domum tuam per castellum meum, vel domum, vel curiam, vel scalas meas, an ego possim claudere de nocte januam? Et dic, quod sic: quia intelligitur actum, ut possis ire de die non de nocte, d. l. iter. & ita ibi per Dd. & est ratio, quia de nocte non licet ire per civitatem vel domos alienas, ut ibi probatur iuncta gloss. secundum

S

Paph.



*Paul. de Cast. & dixi supra in 8. q. princip. in ult. char. vers. item servitus itineris.* quæ bene not. & pro illis, qui habent plures domos, ad quas ingreditur per unam curiam, quæ sit unius tantum, & omnes stant sub una clavi. *l. quis sit fugitivus. §. apud Celsum. de edil. edict.* sicut est Venetijs, & in multis locis. Unde ex his not. licet quis prætendat jus eundi per domum vel fortilicium, aut scalas alterius, etiam jure servitutis constitutæ itineris seu actus: tamen debet ire congruis horis: unde intelligitur, quod tantum de die ire possit. & ita Flor. *in d. l. iter.* unde facit secundum eum ad collegiatum seu confederatum, qui se obligavit, ut liceat alteri confederato transire per castella & loca sua, ut licet non aperiatur portam de nocte non tamen dicatur venire contra conventa. & similiter excusantur custodes fortiliciorum, si de nocte alicui non aperiatur portam: cum hoc non teneantur facere, propter imminens periculum. *facit ad hoc l. furem.* & quod ibi not. *ff. de sicar.* hæc tamen non puto ita amare & incivili modo intelligi, ut nullo modo liceat de nocte ire sive transire. Nam si potest esse sine periculo, & id quando fieri consuevit, sicut in domibus contingit de hyeme, quo tempore plerumque de nocte itur, vel propter aliquam necessitatem, tunc teneo quod etiam de nocte possit ire & transire. *argum. d. l. furem. cum ibi not.* & quia verba sunt civili modo intelligenda, *l. si cui de servit.* nec amare sunt intelligenda, *ut est text. in l. si quid venditor. in princ. de edil. edict.* & *l. si id quod. §. si quas. de donat. inter vir.* & not. *gloss. antepen. in cap. relatum. de testam. el 2.* Scriptum est enim, qui nimium emungit, elicit sanguinem, *ut dicit text. in cap. nisi cum. §. propter militiam. de renun.* & habetur originaliter proverbio. *cap. 30. & per gloss. in l. sciendum. §. illud. in verbo, artificium, de edil. edict.* & adde his quæ  
 2 dicam infra in secundo libro. de serv. itineris & servitute viæ. \* Not. unum  
 3 alium casum pulchrum, & quotidianum, quod si contractu inter plures est  
 facta divisio a domus vel alterius fundi, non videtur actum, quod unus habeat aditum per partem alterius, sicut prius habebat, nisi hoc inter eos specialiter sit conventum, *ut est casus not. in l. via constitui. §. quæcunque. in fin. & ibi hoc not. Bald. Flor. & communiter Dd. de serv. urba. præd. & indeo licet quilibet eorum ante divisionem posset transire per totum fundum, quia in qualibet parte habebat partem pro indiviso: tamen post divisionem nullus poterit. facit *l. in vendendo. de contrahen. empt.* & hoc est utile, maxime inter fratres dividentes domum per partes, ad quas non possit haberi aditus, nisi per alias partes. Pone exemplum: Tres erant fratres, & domum*



num communem habebant, tria solaria habentem : venerunt ad ejus divisionem, & cuilibet fratrum assignatum est unum solarium. postea fratres qui habebant solaria superiora, volebant ire per solarium inferius alio fratre invito : quæritur an possint, & an per solarium inferius habeant iter, seu aditum. Et videtur quod sic, per *l. binas aedes. alias incipit Cajus de ser. urb. præd.* Dicas contrarium, ut est casus not. in *d. §. quæcunque.* secundum Ubertum de Cremona. & Bald. & Dd. ibi, & hoc probatur etiam ratione. Nam divisio similis est emptioni, *l. 1. C. communia utriusque judi.* sed in venditione vel via vel iter non venit, nisi expresse sit dictum, *d. l. in vendendo.* Et ratio hujus est, quia in dubio res libera vendi videtur, & non cum aliqua servitute, *l. in tradendis. §. interpositis. in fin. communia prædio.* Et \* propterea si vendidi tibi prædium meum, ad quod iri non poterat, nisi per aliud meum prædium, non videtur actum ut illud debeat tibi servitutem, nisi expresse dictum fuerit, *d. §. interpositis. in fin. cum gl.* secus est in legato : quia in dubio videtur res legata, ut hæres possit transire, sicut testator transibat. ut *l. testatrix in princip. si servit. vend. & ibi hoc tenent Dd. & Bartol. Doct. in leg. binas aedes. & Barto. in l. 1. de serv. legat.* & est ratio, quia in ultimis voluntatibus interpretatio fit latior & favorabilior, quam in contractibus, *leg. in testamentis. de regul. jur. c. cum dilecti. in fin. de do.* & ideo sint cauti fratres in dividendo, ut reservent sibi aditum expresse. eodem modo debent esse cauti emptores. Hinc est communiter, quod Notarij apponunt in instrumentis emptionum & similium, unam clausulam, videlicet, cum accessibus, & egressibus, introitibus, & exitibus suis usque ad vias publicas. & dicit Bart. & Dd. in *d. l. binas aedes.* quæ clausula hic importat, quia licet nō debeat servitus sibi ab alia re mea, tamen si consueveram ire per illam ad rem venditam, vel fratres similiter ire consueverant, alicujus emptor vel frater ire poterit, quia iste potest dici accessus illius rei venditæ vel divisæ. Cautius tamen esset exprimere in specie, quod iter seu actus debetur per talem locum, quod not. in *practica.* & vide quæ dicam infra de curia. \* Sed reassumendo itam quæst. latius in genere, & ut omnia complecti possim, videlicet an iter seu actus debeat, de qua vide plene per Bart. in *l. 1. de ser. leg.* per Iaco. Bu. & Barto. & Bald. & Dd. in *d. l. binas aedes.* & per Paul. de Caltr. in *l. in tradendis. §. interpositis. cōmunia præd.* & per Bart. & Dd. in *l. quod conclave. de dam. infect.* in qua sic concludas. Quod aut ille à quo peto servitutem, mecum non contraxit, nec quasi, aut vere contraxit, vel quasi



contraxit. Primo casu, quando non contraxit, nec quasi mecum : & tunc non habeo jus petendi ab eo istum aditum, *l. eum debere. de ser. urb. præd.* & ratio esse potest, quia regulariter res cuilibet libera est, nisi servitus constituta probetur, *l. qui luminibus. & ibi not. eod. titul. & l. altius. & l. adibus. C. de ser.* Secundo casu, quando mecum vere contraxit, sub distingue : aut contraxit super usufructu, aut super proprietate. Si super usufructu, dic quod debetur iter, seu aditus, dato quod nihil dicatur, *ut est text. in l. 1. §. 1. si usufruct. petat. & probatur in l. sed si quid. §. proprietatis. in fin. de usufruct.* & ratio est, quia sine aditu ad eum usufructus esset inutilis. & est etiam tex. qui ponit hanc rationem *in d. l. binas aedes. versic. non autem & vide de hoc omnino glo. in d. §. proprietatis. ad fin. in verbo, contineri, & intellige sive debeat usufructus ex contractu inter vivos, sive ex ultima voluntate : quia reputatur esse modici præjudicii, ex quo perpetuo non durat, secundum glo. in d. l. binas aedes.* Item intellige, quod iste aditus debeat usufructuario jure cujusdam commoditatis, non servitutis : quia servitus servitutis esse non potest, *l. 1. de usufruct. lega.* & quod dictum est de usufructu, idem in quocunque contractu dicas, qui principaliter concernat usum rei, *argum. l. sed & addes. §. illud. ff. locat. secundum gloss. alias Flor. in d. l. binas aedes.* Si vero super proprietate rei contractum est, puta vendidit quis proprietatem rei : tunc non venit servitus itineris, sive aditus, neque alia servitus, *l. in vendendo. de contrahen. emptio. & l. qui libertatis. §. fina. de evictionib. & l. via constitui. §. quæcunque. in fin. de ser. urb. præd.* & ita tenet glo. Bart. & Ange. & Doct. *in l. quod conclave. de damn. infect.* & intellige etsi sine aditu res vendita efficeretur inutilis. \* Et est ratio differentiae inter usumfructum & proprietatem : quia usufructus est minoris præjudicii, quia proprietas regulariter nunquam finitur, sed usufructus, *sic l. corruptionem. Co. de usufruct. cum simil.* Sed hoc limita duobus modis. Primo quando esset servitus tigni injuncti vel oneris ferendi : quia tunc cum suo onere res videtur esse vendita, vel aliter alienata, *d. l. quod conclave. & d. l. binas aedes, & l. 1. de ser. lega.* & ita tenet Bart. & Flor. *in d. l. binas.* Sed Bart. & Ang. contrarium dixerunt *in d. l. conclave.* dicunt enim, quod in contractibus inter vivos, si non interponitur servitus oneris ferendi, non venit per illa jura. & idem dixit Ange. *in d. l. binas aedes.* Ubi \* dicit, quod si haberet duas domos unica contignatione contactas, unam vendit, alteram sibi retinet : non poterit emptor invito venditore retinere tigna, quæ requiescant in domo vendita, nisi forma con-



contractus aliter se habeat. Unde ipse dicit, sis cautus tu emptor, quia ex hoc vidi jam multas lites. & subdit, quod hoc probatur *in l. quod conclave. de damno infect.* ubi videtur esse casus, dum dicit, servitutem oneris porticus servandæ impositâ vendidisse, quasi videatur à contrario sensu: quod secus esset, si non fuisset imposita. Sed ego credo quod non bene dicant: quia in contrarium est text. *in d. l. binas aedes, cum sequent.* cum gloss. super verbo, concesserint, quæ exponit inter vivos: nam cum venditur domus, videtur imposita servitus, ut sustineat omnia permanentia, quæ ipso actu tunc sustinebat, & ita debet intelligi *d. l. quod conclave. secundū Bart. in l. 1. de servit. legat. & d. l. binas aedes. in fine.* & talis servitus dicitur habere causam continuam & permanentem: & propterea videtur imposita: maxime si contrahentes hoc sciebant: ut dicit Bartol. *in d. l. 1. in princip.* & dixi in præcedenti servitute *in fin.* & istud teneas. Sed si haberet causam non continuam, sicut est servitus itineris seu actus: tunc secundum omnes in contractibus inter vivos nō videtur imposita, nisi expresse actum sit. *l. in vendendo. de contrahend. emption.* & isto modo intelligo quod dixi supra *in versic. si vero super proprietate.* Secundo limita, quando instrumentū venditionis invenitur cum illa clausula, cum accessibus & introitibus, &c. de qua supra dixi. Tertio etiam limitare potest in via ad sepulchrum: de qua dic, *ut l. si quis sepulchrum in princ. de religios. & not. Bart. in d. l. 1. in simil.* Tertio casu principali, quando quis mecum quasi contrahit: puta hæreditatem adeundo, cum me legatario. *l. apud Iulia. §. si quibus ex caus. in pos. ea.* & tunc regulariter servitus imposita non videtur. *d. l. quod conclave. & dicam in sequ. quæst.* Sed an possit agi, ut imponatur? Dic, aut fuit legatus ususfructus aut proprietas. Primo casu potest agi, ut imponatur illa servitus, si alias ususfructus esset inutilis. *l. binas, vers. non autem. præallega. & l. 1. & 2. si ususfruct. pe. & l. damnas, §. 1. & ibi Barto. de ususfruct. legat.* Secundo casu, quando legatur proprietas: b & tunc aut quæris an à legatario debeat præstari servitus hæredi: & sine dubio dicas quod sic. *l. testatrix, in princ. si servit. vendi. & l. si fundum sub conditione. c. §. qui fundum, de legatis 1. & l. fin. de servit. rust. præd.* Aut quæris an debeat præstari ab hærede ipsi legatario, vel ab uno legatario alteri legatario: vide gloss. ordin. quæ hoc disputat *in l. 3. §. si loci. de adim. men. legat.* Sed quicquid dicat illa gloss. Bart. *in l. 1. ante finem, de servit. leg.* dicit, quod credit, quod debeat præstari, per *d. l. binas aedes*, ubi dicitur, quod non potest hæres in totum lumina obscurare rei cuius proprie-



7 tas est legata : eadem ratione iter debet præstare : quia minus male p- fici  
habitare luminibus offuscatis, quam uti sine itinere, *l. 1. §. 1. si usufruct.  
peta.* & ita debet intelligi *d. l. binas aedes*, quæ est clavis hujus materiæ, se-  
cundum Bart. & bene \*. Sed circa prædicta quæritur eo casu quo hæres  
tenetur præstare aditum, an sit servitus constituta ipso prædio legato, ita  
ut legatarius possit intentare confessoriam contra quemquam impedi-  
entem, *secundum l. si quis diuturno. in fi si ser. vend.* Et videtur quod sic. *per  
l. si quis partem, §. fi. quemad. serv. amit.* Dd. dicunt contrarium, quia ibi  
loquitur quando servitus fuit expresse legata : hic non expresse, licet fin-  
gatur legata tacite : *ut supra dixi*, & ex tacito non transit jûs servitutis, si-  
cut nec transit dominû ipso jure : *ut est tex. cum gl. secundum Iac. de Aret.  
& Dd. in l. emptor, §. fin. de rei vend. & in l. servum filij. §. fin. & quod ibi  
per Dd. de leg. 1.* solum ergo legatarius habet actionem personalem con-  
tra hæredem ex testamento, ut servitutem constituat : *ut not. Barto. in d.  
l. binas.* Unde sis cautus in agendo & faciendo, quod constituatur tibi ser-  
vitus, si vis quod transeat in te singularem successorem active & passive.  
quod tene menti in practica. Cætera circa istam materiam vide infra, in  
itinere sive introitu. Superest nunc, ut quibusdam nominatis in jure, ser-  
vitutibus urbanis explicatis, de domo per me figurata loquamur, per quam  
reliquas servitutes urbanas facile quisque intelligere poterit, quicquid in  
fundo urbano fieri permittatur : & in quo servitus & libertas consistat, ut  
autem hæc memoria aut cogitatione faciliora sint, eas ex ipsius domus or-  
dine declaremus.

## A D D I T I O.

a *Divisio do.* An in contractu divisionis habeat locum remedium *l. 2.  
C. de rescin. vend. vide Corn. in 4. vol. conf. 240. incip. præsuppositis*, & an  
in divisione causetur titulus, *conf. 278.* Et quæ requirantur in divisorio ju-  
dicio, *in 2. vol. consil. 110. incip. in judicio*, & divisio facta cum extensiva  
læsione, licet sit jurata : & cum refutatione ad cognita, & incognita, an  
rescindatur si læsus ignoravit consortem institutum in re certa, vel exhæ-  
redatum eum clausula, quod plus petere non possit : *in 3. vol. conf. 133.*  
b *Propriet.* Proprietas proprie capitur pro dominio : & ideo idem est  
dicere, causa proprietatis, sicut causa dominij : ideo in statutis sola posses-  
sio non verificatur in proprietate. *not. Pau. in c. 1. de causa poss. & prop. &  
quæ fuit inventa proprietate, not. 12. q. 1. dilectissimus*, ubi dicitur : pro-  
pter iniquitatem scilicet negligentia, *secundum gloss. ibidem.*

c Con-



*Condition.* Conditio secunda est in rebus, quæ liberæ vel servilis conditionis dicuntur, ff. *de servit. per totum*. Quomodo conditio concipitur? Responde quod per, si: modus per, ut: causa vero per, quia. Conditio possidentis potior est, ubi par est causa turpitudinis, ff. *de condit. ob turpem causam*, l. si ob turpem, §. porro.

De solo seu area.

## CAP. XXXIX.

- 1 In solo seu area domum quæ edificare potest, aut aliud ædificium altius construere, etiam usque ad cælum.
- 2 Consuetudo vel statutum ædificandi usque ad certam mensuram, ædificationem simpliciter prohibere potest: & in multis etiam casibus.
- 3 Ædificatio excellens nunquid ad vicini mei emulationem fieri præsumatur.
- 4 Pactum circa ædificationem contrarium an valeat.
- 5 Area usum fructuum habens nunquid edificare possit.
- 6 In area communi an quispiam edificare possit.
- 7 Castella seu fortificia nunquid in suo solo edificare licitum sit, & maxime in confinibus territorij.
- 8 Possessionem soli mei & ædificij in eo per alium facti an habeam.
- 9 Guerra tempore si princeps locum meum fortificaverit, ut habiliter guerram faceret, finita guerra, si locum meum petam princeps autem velit ut expensas reficiam, quid juris.

**E**X ordine nobis occurrit, ut primum de solo sive area quædam dicam. In \* solo sive area regulariter potest quis edificare domum, vel ædificium construere, & altius, ut ita diximus, usque ad cælum: quia quicquid est supra solum, usque ad cælum liberum esse debet, & ejus cuius est solum: ut probatur in leg. altius & l. si in ædibus. C. de ser. & l. fin. in prin. de serv. titul. generali. & not. in l. qui luminibus. de servit. urb. præd. quæ tamen lex prima facie in contrarium potius facere videtur, secundum Albericum de Rosa. in d. l. altius. in princip. & hoc etiam not. glo. 12. quæst. 1. cap. 2. in vers. aer. & hoc intelligo sive altius fuerit ædificatum, sive nunquam: puta quia erat area vacua: imo etiam si per mille annos area mea steterit juxta palatium tuum non ædificata, tamen potero edificare, nec me prohibere poterit: ut not. gloss. in d. l. qui luminibus, in fin. & idem nos. gloss. Bald. in ca. abbate. in princ. in vers. monachum. quæ incipit: hoc modo ext. de verb. signifi. & gloss. Io. Tentonica in d. cap. 2. 12. qu. 1. & spec. in tit. de causa possess. & proprie. in ult. col. vers. sed pone. & vers. seq. & per Rose. in lib. 10. ne quid in loco publico figat. & de conte. §. illud quaritur.

Item.



Item prædicta intellige, quod quis possit ædificare in suo vel area, etiam si officiat luminibus vicini, nisi ei debeat servitus altius non tollendi: *ut probatur in d. l. altius. & d. l. si in ædibus. C. de serv. & l. cum eo. & l. pen. de serv. rust. præd. & in leg. altius, si serv. vend. & d. l. qui luminibus, etiam si vicinus esset minor vel pupillus: ut probatur nota. in d. l. altius, si serv. vend. conjuncta gloss.* quæ dicit, quod ibi erat servitus constituta. Item intellige prædicta, etiam si obscurarent in totum lumina seu ædes vicini: *ut d. l. cum eo. & ibi hoc notat Bald.* Sed prædicta fallunt in quibusdam casibus, in quibus non est licitum etiam in suo altius ædificare, maxime ob-  
 2 scurando lumina vicini. \* Et primo quando esset consuetudo vel statutum ædificandi usque ad certam mensuram: & sic servitus videtur imposita con-  
 a suetudine *a* vel statuto. Nam tunc ædificando altius tollere non potest, casus est cum glo. quæ ponit de statuto. Flor. in l. 1. C. de edificijs priva. & not gloss. & Dd. in l. qui luminibus, de servit. urb. præd. & dixi supra, de servit. altius non tollendi, *quæst. 4.* & hujusmodi statutum vel consuetudo ligat etiam forensem, cujus est domus quæ non debet altius tolli, *ut ibi dixi in quinta quæstione.* Secundo fallit, quando servitus est imposita per pactum, *ut leg. inter servitutes, cum sequ. de serv. urb. præd.* de quo dixi supra de servitute, ne prospectui officiat. cum tribus sequent. vel quando esset præscripta hujusmodi servitus: *ut not. gloss. in d. l. luminib.* de qua præscriptione dixi plene, supra decima & ultima quæstione principali. Tertio fallit, quando unus habet plures domos, & unus legat usum fructum alteri: nam tunc non potest hæres alteram tollere, vel obscurare domum usufructuariam in totum sed saltem modicum lumen, quod habitantibus sufficiat, relinqui debet, *tex. in l. si is qui binas, de usufruct. & tex. cum gloss. in l. binas, de serv. urb. præd. & dixi plene in fine, in servitute præcedendi, in penult. quæstio.* Quarto fallit, quando ædes vicini habent lumen ex publico. quoniam tunc vicinus ædificando nocere non posset talibus luminibus: quia non licet vicino aliquid in publico facere, quin liceat alteri prohibere, *ff. ne quid in loco publico per totum, secundum Rosfred. in libello, de confessoria. post princip. in versic. sed illud queritur.* & hanc quæstionem videtur sentire gloss. in l. fluminum, §. fin. de damn. infect. quæ incipit, nisi animo nocendi, ibi: respondeo, non videtur officere, si lumen auferat, quod ex privato consuevit habere, facit quod not. Bar. in l. 1. §. sicut autem, de aqua pluvia, arcen. Verum putat Albericus de Rosate, in l. altius. C. de servit. quando officiens luminibus laborat in publico: tunc enim



anim prohiberi posset, nisi esset consuetudo, quod posset etiam in publico  
 taliter laborare, *ut ipse not. in l. de quibus. §. nunquid videndum ex quali-*  
*bet. ff. de legib.* Si autem in suo laboraret, tunc etiam si altius ædificaret &  
 officeret luminibus, quæ haberent ex publico prohiberi non posset, *ut d. l.*  
*altius, cum concordantijs supra allegatis.* facit quod dicā infra in sexta quæ-  
 stio. Quinto fallit, quando quis levaret altius, animo nocendi vicino, &  
 sibi non prodest, *ut est text. cum glo. in l. 2. §. denique, el. 2. de aqua plu.*  
*arc.* quæ allegat ad hoc 20. leges, & dicunt Dd. cum pati fluxum legum,  
 sicut dicimus pati fluxum sanguinis qui nimium abundat. & idem not. gl.  
*in d. l. fluminum, §. finali,* quæ incipit, *nisi animo nocendi, de damno in-*  
*fecto.* vel quando tolleret altius ad æmulationem vel despectum vicini:  
 vel quia volebat videre omnia secreta domus suæ: nam tunc non posset  
 secundum Petrum, Cyn. & Bald. & Dd. *in l. altius. Codic. de servit. per l.*  
*opus, ff. de operibus publ.* licet contrarium teneat Alb. de Ros. *in d. leg. al-*  
*tius in fine:* qui dicit, quod non obest dicta *l. opus*, quia loquitur in ædifi-  
 catione in publico: nos loquimur in ædificatione in suo. Idem quod Al-  
 beric. de Rosa. tenet Angel. *in d. l. cum eo. de servit. urb. præd.* & Flor. *in*  
*l. Sabinus. in 2. col. communi divi.* Sed Paul. de Castr. tenet primam opi-  
 nionem. *in d. l. cum eo:* quando ædificans nullam reciperet utilitatem: sed  
 facit ut vicino tantum noceat, *in d. l. 1. §. 1. de aqua plu. arcen.* quæ loqui-  
 tur, quando ædificatur in privato. Et non obstat responsio Angel. *ad di-*  
*ctum §. denique, quam dat in d. l. cum eo.* qui dicit, quod loquitur, quando  
 utilitas ex tuo perveniebat de directo in meum, ut illam mihi auferre non  
 posses faciendo in tuo, nisi facias ut tibi proficias: sed hoc lumen non pro-  
 veniebat mihi ex tuo, sed ex celo, quia ista responsio facit de directo in  
 contrarium, secundum Paul. de Castr. *in dict. l. cum eo.* quia si non habe-  
 bam istam utilitatem à te, vel de tuo, minus mihi debes posse auferre, *argu.*  
*l. si arrogat. ex. vers. sed an impuberi. ibi, quia hoc non iudicio ejus, de adopt.*  
 Præterea hominem homini insidiari nefas est, *l. veluti, de justit. & jure.*  
 nec mos est ei gerendus, qui facit solum ut officiat. *lege, in fundo, de rei*  
*vend.* Idem tenet ipse Paul. de Castr. primam partem tanquam humani-  
 orem: & dicit quod ita de facto respondit in civitate Paduæ. & idem ego  
 teneo quod non: quia sæpe accidit de facto in vicinis inimicis, & adde  
 quod dixi infra de fenestra seu balcone. Sed \* est dubium, an præsumatur  
 facere ad æmulationem vicini: & dicas quod in dubio non præsumitur,  
*l. merito. ff. pro socio.* & ita vult glo. multum not. *in d. l. fluminum. §. fin.*

T

quæ



quæ incipit, nisi animo nocendi, *in princ.* quam Dd. sequuntur. Sed si facit ut noceat duntaxat vicino : tunc præsumitur facere ad æmulationem, *d. §. denique*, & præsumitur facere ut noceat, quando nullam sentit utilitatem, secundum Paul. de Castr. *in d. l. altius*, pro hoc allego text. *in l. qui data in princ.* ibi sine lucro hoc affectavit, *ex quibus causis major.* Idem forte posset dici, si esset modica utilitas, & magnum damnum vicini, & essent inimici. argu. *l. spadonem, §. fin.* ibi : *patrimonio. de excusatio. tutor. conjuncta l. 1. §. quesitum vers. præterea.* ibi, quia facile mentiuntur. de quaestionibus. quod bene nota. Et adde, quando quis ædificat animo nocendi, vel ad æmulationem, datur contra eum actio de dolo : *ut not. Innoc. in d. l. fluminum, §. fin. & habetur in d. l. 1. §. denique. & in l. 1. §. 1 de dolo.* Sexto fallit, quia illud quod dicitur quem posse ædificare, debet intelligi quando posset ædificare de jure communi : puta in domo vel arca sua. *d. l. qui luminibus, cum glo. cum simili. supra allegatis*, secus si ex privilegio speciali vel generali alicui concederetur à principe vel à superiore, ut possit in loco publico ædificare : quia intelligitur sine damno alterius : & ideo non poterit ædificare, si obscurat lumina vicini. *text. est not. in l. 2. §. merito, & §. si quis à principe. ff. ne quid in loco publico. & ibi gloss. 1. in princip.* dum dicit, scilicet generali concessione vel simplici, & idem vult gloss. 1. *in fin. in l. 2. de damn. infect.* & pro hoc *l. nec avus. cum ibi not. cap. de emancip. lib. &c. quamvis. in fin. de rescriptis. in 6. cum simili.* Et hoc etiam tenet Bald. *in l. si manifeste. circa finem. C. de serv. & vide quod dixi supra in quarta fallentia.* quod nota, quia sæpe in civitatibus conceditur, quod quis possit ædificare in loco publico. Septimo fallit, quando quis ædificaret super re communi ipsius laborantis, & ejus cujus luminibus officit : quia tunc non possit, de quo dic *ut habetur per Alb. de Res. in d. l. altius.* & dixi supra *in 7. qu. ne luminibus officiatur.* dic ut ibi, & non omit- tas, quia est nota. Octavo fallit *in l. fin. §. 1. C. de servitut.* nam si arca, in qua fructus trituantur, & paleæ à fructibus discernuntur, non posset habere ventum, nisi ab una parte, ipso jure prædio vicini servitus imposita esse censeretur, ne possit altius tollere & ventum impedire : ut est casus ibi mirabilis secundum Dd. & not. gloss. 1. & ibi Angel. *in l. Imperatores. de servitut. urb. præd.* & dixi supra *in serv. altius non tollendi. in 4. quaestio.* Sed istud non est mirandum : quia istud fit favore agriculturæ, quo multa etiam alia contra juris regulam introducta sunt, *l. 2. & ibi nota. C. de nundinis. & Authent. agriculiores. C. quæ res pigno. oblig. poss. & capit. 2. de treug.*



*reng. & pacc. in l. 1. in princ. de ferijs. cum simili.* \* Sed an valeat pactum  
 contrarium? videtur quod sic, per text. cum gloss. *in l. 2. in princ. de serv.*  
*rustic. præd.* licet videatur contra publicam utilitatem, secundum Paul. de  
 Cait. *in d. l. fin. in fine.* Nono fallit in prædijs rusticis propter utilitatem  
 fructuum: *ut est text. cum gloss. secundum unum intellectum, in d. l. fin. §.*  
*fin. C. de servit.* & ideo si haberem prædium meum, in quo frumentum se-  
 minari consueverat, & ab una tantum parte haberet solem, non posses ibi  
 ædificare, & mihi solem pro fructibus necessarium auferre: & istud est  
 favore agriculturæ, ut proxime dixi, quod est notab. Decimo, & ultimo  
 fallit eadem ratione in scalis. nam quis juxta scalas ædificare non potest:  
 ita quod luminibus earum officiatur, licet servitus constituta non sit. & ita  
 reperio tenuisse Anton. de But. *in d. l. fin. §. fin.* facit ad hoc quod not. *in*  
*l. 1. solu matrim.* quæ omnia bene notanda sunt: & alibi non bene decla-  
 rata reperies, & adde quæ dicam statim in sequen. rubric. \* Nunquid au-  
 tem habens usumfructum areæ, possit ibi ædificare? Et videtur quod non,  
 per *l. usufructuarius novum rivum. §. 1. de usufructu.* & per *l. usufructu-*  
*arius novum. eodem titul.* & *in l. repeti. §. rei mutatione.* & *§. si autem. qui-*  
*bz modis ususfruct. amit.* In contrarium videtur tex. *in l. penul. ff. de usu-*  
*fruct.* & dic quod regulariter non potest, ut in primo allegatis. Sed fallit  
 quando vellet ædificare pro conservatione fructuum, & rerum quæ in ea-  
 dem area sunt. & ita loquitur *in d. l. penul. & ibi not.* & bene. Sed qui si  
 alius ædificavit in area, cujus ususfruct. alienus sit? Dic quod sublato ædi-  
 ficio restitui area usufructuario debet. *tex. est cum gloss.* & ibi per Dd. ma-  
 xime Flor. *in l. si area. de usufruct.* Item quid si ædificavit in area aliena,  
 vel per alium possessa? *vide in l. si in area. de cond. inde. & in l. Julian. a-*  
*lias incipit. si in area aliena. ff. de rei vend.* \* Item nunquid in area com-  
 muni possit ædificare? Dic quod socius te prohibendi jus habet, quamvis  
 jus ædificandi habeas à vicino concessum, cui servitus debebatur ne domus  
 communis altius tolleretur, quoniam invito socio in re communi non ha-  
 bes jus ædificandi. *text. est cum gl. in l. sed si inter te & me. §. si in area de*  
*servit. urb. præd.* & adde quæ not. per gloss. & Dd. *in l. Sabinus. communi*  
*divid.* Si tamen quis ædificavit in area communi socio non prohibente,  
 ædificium commune efficitur. *l. si in area. Cod. de rei vend.* & ibi vide per  
 Cyn. & Dd. ubi etiam ponunt, nunquid expensæ possint repeti, & adde  
 quæ dicam in seq. *servit. de pariete sine muro.* Item adde, quod si vicini a-  
 ream in communi emerint, ne luminibus suis officeretur, & alteri tradita  
 sit,



- fit, nec præstet alteri, quod convenit, pro socio actio dabitur. *textus in l. cum duobus. §. idem Mala. versicul. idemque pro socio.* Castella \* autem & fortificia nunquid sit licitum in suo solo ædificare, & maxime in confinibus territorij? *vide per glo. Bartol. & Dd. in l. opera. de operibus pu. & Bart. in l. quæcunque, de fundis limitroph. C. lib. 11. & per gloss. Ang. & Dd. in l. lex. 12. tab. ff. ad l. Iul. majest.* Et prædicta omnia procedunt, quando quis ædificat in suo solo de sua materia. Si autem ædificaret in suo de aliena materia, vel in alieno de sua materia: *vide quæ habentur in l. adeo. §. cum in suo solo. & §. ex diverso. & §. Titius horreum. de acquiren. re. domi. & Instit. de rerum divid. §. cum in suo. & §. seq. & Cod. de rei vendi. l. 2. ubi habetur, quod ædificium cedit solo.* Quod procedit, etiam si ædificaretur unum castellum vel fortificium in solo meo: quia dominium efficeretur meum: *ut not. Spec. in tit. de religiosis domi. ver. si quid petatur, civitas. & vide Innoc. in c. Pisanis. de restit. spolia. & hoc etiam tenuit Paul. de Castr. in l. 2.* Sed \* de possessione, nunquid habeam possessionem soli mei & ædificij in eo per alium facti, *vide per gloss. & omnes Dd. in d. l. 2.*
- 9 Item \* pone, princeps tempore guerræ fortificavit locum meum, ut habilititer faceret guerram, & posuit ibi gentes suas, quod potuit me invito. *C. de navi. non excusan. lib. 11. & l. fin. §. fin. de pigno. actio.* Postea finita guerra peto locum meum sic fortificatum: princeps petit ut habeam reficere expensas in eo factas: quæritur quid juris? Dicunt quidam, quod reddere non debeo, & sic lucro meo illud fortificium, quia princeps non mihi negotium gessit, nisi tanquam uni de populo, sed sibi & regno suo: & ideo non teneor nisi tanquam unus de populo ad conferendum in sumptum, non autem tanquam privatus ad totam expensam, *argument. l. 2. §. item Labeo in ratione literæ. ne quid in loco publico.* & facit hæc l. dum dicitur quod debet fieri publicis expensis: *ut de negot. gest. l. ex duobus. secundum Ba'd. qui ita dicit notab. in l. si in aliquam. in princ. de offic. procons. & adde quod notat Angel. in l. turres. C. de operib. publ.*

## ADDITIO.

a *Consuetud.* Consuetudo est jus quoddam moribus institutum quod pro lege suscipitur. *c. consuetudo. 1. distinct.* & de hac hic loquor, non de illa consuetus facere aliquid, quæ est quoddam jus privatum non publicum, ut ista de qua hic: *ut l. de quibus. & l. cum de consuetudine. ff. de leg.* Quis potest consuetudinem introducere? Responde, quod ille qui potest facere legem:

legem : quia à quo removetur genus, & ejus species. *l. filius. in fin. ff. de donat. & l. jurisgen. §. si fraudandi. ff. de pac. in glos. ergo à contrario sensu consuetudo est sui juris. Instit. de jur. natur. §. constat ergo.*

De pariete seu muro.

## CAP. XL.

- 1 *Paries, murus, & maceries, quid sint, & in quo differant.*
- 2 *Lex ult. fin. regun. an habeat locum non solum quando edificatur juxta fundum vicini rusticum, sed etiam urbanum.*
- 3 *Vicinus si habeat stillicidium domus supra solum meum, puta per duos pedes, & ego murum in solo meo edificare velim: an à vicini muro per unum pedem remotus stare debeam, an vero à loco in quo vicini stillicidium castat.*
- 4 *Paries ligneus intermedius ubi esset, an edificari possit, etiam affigendo ipsum in via in suo, in confinibus nullo spacio dimisso, ad simil. volentis sepiem & maceriem construere.*
- 5 *Spacium quod relinquitur intermedium, an relinquenda, vel utriusq. esse debeat.*
- 6 *Vicinus in muro suo an ostium facere possit per quod ad solum meum vadat.*
- 7 *Murum vel domum juxta domum vicini edificans, cujus stillicidium in medio castat, an solum incrustare teneatur, & aquam extra ducere, ita quod murus vicini, non materia crescat nec damnum propter aquæ receptionem in dicto loco patiatur.*
- 8 *Murus vel domus vicini juxta aream meam vel hortum si reperiatur, an solo suo dimisisse præsumatur.*
- 9 *Domus duæ vel duo muri si reperiuntur & in medio reperiatur solum dimissum per pedem unum aut duos vel plures, & non appareat quis edificando dimiserit, nec quis primo edificaverit, an in dubio commune esse debeat.*
- 10 *Edificaverit si quispiam super pariete alieno, quid juris.*
- 11 *Murus communis quis dicatur, & quot modis.*
- 12 *Res pro diviso duobus modis capitur.*
- 13 *Murus an sit communis inter vicinos, vel proprius unius tantum qualiter cognoscatur.*
- 14 *Murarius & alij in arte peritis credendum est.*
- 15 *Annuli ferrei lapidibus infixi, in quibus equi alligantur, ad civitatis ornatum fiunt.*
- 16 *Insignia vel arma in muro sculpta quid probent.*
- 17 *Tigna habens eum aliquibus signis in muro, qui est inter ipsum & vicinum: an præsumatur habere jus servitutis vel communionis.*
- 18 *Tigna alia vel signa si in principio vel in fine muri fuerint ab una parte tantum: an eo casu, quo per illa signa murus communis vel servitus censeretur, intelligatur esse murus communis in totum, vel servitus in toto muro imposita, an vero in parte illa, in qua signa sunt.*
- 19 *Muro in communi an socius edificare valeat.*
- 20 *Edificium super pariete cedit parieti inferiori.*
- 21 *Parieti communi licet per unum tantum ex socijs servitus imponi non possit: bene tamen ipsi domui imponi poterit.*



- 22 Socius an murum communem cooperire possit.  
 23 Socius in muro communi an tignum immittere valeat.  
 24 Socius an communem parietem possit imponere, vel restituere, vel reficere.  
 25 Socius in muro communi an possit facere fenestram, vel factam claudere.  
 26 Murum communem quando quis altius tollere vult, vel in eo aliquid fabricare, cuius expensis hoc facere debeat.  
 27 Socius si primo super muro communi edificaverit, ipsum altius suis expensis tollendo, alius postea socius super dicto muro vult iterum reedificare, vel in eo aliquid fabricare, vel immittere, an teneatur solvere dimidiam illius muri primo elevati per alium socium suis sumptibus.  
 28 Actio negotiorum gestorum quo casu competat.  
 29 Edificans in solo alieno sicut alterius sumptus non repetit, si scienter edificaverit, ita etiam scienter muro communi superedificans.  
 30 Consuetudo in edificijs faciendis attendenda est.  
 31 Socius si non vult altius murum communem tollere, nisi pro una parte tantum, & murus ita elevatus longior sit, cuius sumptibus id facere teneatur.  
 32 Murus altius elevatus si reperiatur, nec appareat quis edificaverit, & cuius expensis, quid juris.  
 33 Vicini duo si areas contiguas, vel hortos contiguos habeant, & parietem in medio propter clausuram fecerint, alter tamen vicinus ex latere suo super communi parietem edificare velit, quo edificio facto area vel hortus contigui deterior fiat, sed tamen ab uno latere aer sol, & ventus liberi ad aream vicini remanent, quid juris.  
 34 Paries qui in medio est, an communis remaneat, si ex duabus domibus una vendatur.

**P**aries sive murus \* idem significant. *text. est in l. quantum ad jus pertinet. de verborum significat.* murus a dicitur cum calce sive cemento: ut not. ibi gloss. & in l. fin. in fin. in ver murum. ff. fin. regun. Sed maceries dicitur murus de lapidibus sive cemento, ut not. gloss. in d. l. que ad juris. & in l. si precario. ceterum, si in suo. commun. præd. & in l. æde sacra. §. 1. de contrahen. emptio. qui murus in villis fieri consuevit: & ideo dicebat Laurentius glossator contra Ioann. quia id minus recte fundabat dicta sua, quod ipse ligabat arenam sine cemento: ut dicit gloss. 86. distinct. facientis. in princ. Si quis in irum juxta regionem alterius edificare voluerit, pedem derelinquat: si autem domum, da is pedes. *text. est in l. fin. que incipit, si quis sepem. finium regun.* que fuit lex Græca Solonis, & in Latinum per Cajum interpretata, ut dicitur in gloss. 1. & capitur ibi regio, pro consilio duorum prædiorum. ut l. pro regione. & ibi gloss. fin. regun. & probatur in l. inter eas eod. titul. \* Sed non quid illa l. fin. habeat locum non solum quando edificatur juxta fundum vicini rusticum, sed etiam urba-

urbanum? Et videtur quod solum locum habeat, quando ædificatur juxta rusticum: quia illa *l. fin.* quæ est posita in titul. *finium regun.* habet locum in rusticis, non in urbanis. *l. 4. §. hoc judicium. 10. eod. tit.* & hoc videtur sentire gloss. in *d. l. fin. in versicul. domum.* dum dicit, juxta agrum alterius, qui ager est locus *b* rusticus. *l. ager. in princip. de verborum significatio.* & *l. fundi appellatione eodem titul.* & idem vult gloss. 1. in princ. apertius in *l. mæniana. C. de edificijs privatis.* & hoc tenet Flor. in *d. l. fin.* qui dicit, iste est verior intellectus ad illam legem. Ego autem teneo contrarium, videlicet quod habeat locū, quando quis ædificaverit juxta urbanum fundum vicini: per text. junctā gloss. in *l. 1. C. de interdictis.* & text. cum gloss. in *l. quidam Iberus, in princ. in versicul. ad parietem. ibi,* vel dicis id est, minus proprie. de serv. urb. præd. & est text. cum gloss. in *l. qui bona §. si quis juxta. de damno infect.* & gloss. in *l. de pupillo. §. Sextus. in versicul. quoties. eodem titul.* & idem tenet Azo in *summa. C. de edific. privat.* qui dicit, quod *l. mæniana.* loquitur in mænianis sive solarijs. & *d. l. fin. finium regun.* habet locum in ceteris ædificationibus vel constructionibus. & probo per istam rationem: nam esset valde absurdum, quod *l. mæniana. C. de edificijs privatis.* provideret de solarijs quæ fuerunt in demo. ut patet in eadem ædificantibus. & *l. fina.* solum provideret, quando murus fieret juxta fundum rusticum, & nō provideret quando fieret juxta fundum urbanum: quod magis cōmune contingit, magisq; necessarium est. facis *l. nam. ad ea. cum similib.* non obstat, quod dic. *l. fin. sit posita in titul. finium regun.* quia est lex nova Græca edita: ut ibi dicitur in prima gloss. & loquitur etiam de fundo rustico: puta de sepe, macerie, fovea, & fructibus, & de alijs lignis, quæ communiter in fundo rustico fieri solent: & sic facit ad titul. nec est inconveniens, etiā si interferuntur duo alij casus, qui non faciunt ad titul. juxta notab. in prima constitut. *C. §. quibus. in l. imperatores. de in diem addic.* nam satis est, quod pro majori parte faciat ad titul. argument. *l. queritur Hermaphroditum. de statu. homin.* Unde concludo, quod dicta *l. fina. finium regun.* habet locum etiam, quando quis vult ædificare domum juxta domum vicini, & sic fundum urbanum: & ita observatur, & judicari debet, & adde omnino quæ dicam infra de mænianis. \* Sed pulchra est dubitatio, Quid si vicinus habet stillicidium domus in solo meo puta per duos pedes: & ego volo ædificare murum in solo meo: an debeam itare remotus per unum pedem à muro vicini: an vero à loco in quo stillicidium vicini casitat? vide quod plene dixi supra.



- 4 pra de servitute stillicidij avertendi, in octava quaestione. \* Quid autem si esset paries ligneus? teneo quod possit aedificare etiam affigendo ipsum in via in suo, in confinibus nullo spacio dimisso, ad similitudinem volentis sepem & maceriem construere: per text. *in d. l. fin. in princip. fin. regun* quæ dicit, si quis sepem vel maceriem effoderit juxta regionem alterius terminum suum non excedat. & credo quod ratio hujus sit, quia *d. l. fin* vult quod spaciū dimittatur propter damnum quod posset devenire vicino propter aedificationem vel plantationem, ut ibi *& not. in l. 1. Cod. de interdikt.* & ideo cum per sepem, aut maceriem, vel domum ligneam, non multum fodiatur & sic nullum damnum possit esse vicino, merito sufficit quod terminum suum non excedat: ut ibi. Sed \* vidi dubitari, cujus debeat esse spaciū, quod relinquitur: an relinquentis, vel utriusque? & puto quod sit relinquentis, si prius suum erat: quia pro hoc non debet perdere suum: satis est, quod consulatur vicino, ne damnum patiatur: non tamen debet consequi lucrum. *argu. l. ex asse. ibi sufficit autem. ad Trebellia.* & probatur etiam hoc *in d. l. fin. in fin. ibi. ab extranea regione.* & contrarium, maxime quando sit fovea, & plantatur oliva, vel seps, aut alia ligna, esset iniquum, nec etiam observatur, ut illud solum efficiatur vicini.
- 6 Sed \* nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostium, per quod possit venire ad illud solum? istam quaestionem habui de facto Veronæ, & in ea sic concludo. Aut ille vicinus habebat domum suam sive stillicidium contra dictum solum: & pro illa parte erat suum, *juxta l. fin. §. fin. de serv. urb. præd.* cum ibi not. per Flor. & tunc sine dubio poterit facere, ut saltem venire possit ad illud solum suum. Aut non erat solum suum, sed debebat servitutem stillicidij recipiendi: & idem possit portam facere, causa veniendi ad illud pro suo tantum stillicidio: quia qui habet servitutem, intelligitur etiam habere aditum pro ea conservanda. *argu. l. 1. §. 1. si usufructus petatur.* & ita vidi observari. Aut vicinus non habebat stillicidium supra: & teneo quod portam facere non possit: quia non potest ad illud solum venire, quod est alienum: nec debet servitutem, domino nolente. *& habetur in l. divus. de serv. urb. præd.* Item \* nunquid aedificans murum vel domum, juxta domum vicini, cujus stillicidium in medio cæsitat, tenetur in crustare solum, & aquam extra ducere, ita quod murus vicini non macrescat, nec damnum patiatur propter receptionem aquæ in dicto loco? Et teneo quod sic, per text. *in l. si fistulas. in fin. prin. ibi. assiduum humorem habeat, & noceat vicino. de serv. urba. præd.* & per text. *in l. fistu-*



*fistulas. si servitus vendi.* hoc optime probatur & ita judicari vidi. Nun-  
quia \* autem in dubio, si reperlatur murus vel domus vicini, juxta aream  
meam vel hortum, præsumatur dimisisse solo suo? *juxta dictam l. finalem,*  
*fini. regund.* Credo quod sit dicendum, si aliud non appareat ex instrumen-  
to emptionis fundi mei vel vicini. Aut ille qui ædificavit, possidet tantum  
de solo prope dictum murum, vel domum versus vicinum: & tunc præ-  
sumitur illud dimisisse: quia alias illud possidere non posset. *argum. l. me-*  
*rito. ff. pro soc.* Aut non possidet ipse, sed vicinus: & tunc præsumatur con-  
trarium: quia si reliquisset ædificans, verisimiliter ipse possideret, ex quo  
erat suum, ut statim dixi. \* Sed si reperiantur duæ domus, vel duo muri,  
& in medio reperiatur solum dimissum per pedem aut duos vel plures, &  
non appareat quis dimiserit ædificando, nec quis primo ædificaverit: te-  
neo quod in dubio debet esse commune *argum. l. pro regione. de acquiren-*  
*do rerum dominio. & l. inter eos. eodem titulo.* Et ideo cautus debet esse ille,  
qui primo ædificavit, si dimisit spacium soli sui, ut affigat in muro suo lapi-  
dem se extendentem ultra murum tantum, quantum est spacium soli quod  
dimisit: & ita alias vidi solum dimissum inter domos, & quemlibet vici-  
num habere lapidem in domo sua se tantum protendentem, quantum est  
solum quod dimisit, quæ omnia perpetuo tene menti: quia sunt quotidi-  
ana, & per Dd. non tanguntur. \* Dictum est hætenus de ædificante pa-  
rietem seu murum proprium, sed quid si quis ædificaverit super pariete a-  
lieno? Dic breviter, si supra parietem tuum vicinus tuus ædificaverit,  
proprium ejus id quod ædificavit fieri, Labeo & Sabinus ajunt: sed Pro-  
culus tuum proprium fieri: quemadmodum fieret tuum, quod in tuo solo  
alius ædificasset: quod secundum Pomponium verum est, *ut scribitur in*  
*l. si supra tuum. de acquirendo rerum dominio.* & idem probatur *in l. 2. in*  
*princ. C. de rei vend.* & ibi de hoc plene per Cyn. & Dd. unde ea quæ di-  
cuntur in ædificante in solo alieno, *in l. adeo. §. ex diverso. ff. eod. titul. &*  
*in §. ex diverso. Instit. de rerum divisio. cum similibus,* procedunt etiam in  
ædificante super pariete, sive muro alieno, quod facit ad multa. & prædi-  
cta intellige, nisi quis supra alienum ædificium ædificaret jure servitutis,  
alias enim supra alienum ædificium superius habere nemo potest in hoc,  
quod dictum est in principio, *de serv. urb. præd.* & ejus ædificium est su-  
perius, jure servitutis potest quantum vult supra suum aliud ædificium im-  
ponere, dummodo inferiora ædificia graviori servitute non onerentur,  
quam pati deberent, *ut dicit text. in l. cujus ædificium. & ibi not. eod. tit.*



De pariete sive muro proprio satis diximus : nunc de communi videamus.

- ¶ 11 Et \* primo, & principaliter, quis dicatur murus communis. Dic, communis dicitur duobus modis, uno pro indiviso, alio pro diviso. Paries communis pro indiviso est, quandoque ex societate expressa *l. cum duobus. §.* *idem Mela, ff. pro socio.* Quandoq; ex societate incidenti, & tacita, *c* verbi gratia, tu imponis tignum in parietē ultra dimidiam muri, & etiam impono, & tu uteris quantum tibi expedit, ego etiam utor, & ex hoc contrahitur quædam tacita societas, *ut l. in communis parietis de damn. infecto. & l. ut sit pro socio actio. & l. 4. in princ. pro socio.* & sic re tacite contrahitur societas, ut ibi. & sentit gloss. in *l. si ædes communes. circa finem, communi dividun.* Paries vero sive murus communis pro indiviso dicitur, quando murus est inter te & me, & nil per te & me immissum est, & si est immissum, missum non perforat parietem ultra dimidiam, quæ est pro parte tua. nam tunc ille paries est communis pro indiviso. *argum. l. arbor. in princip. communi dividun. & l. pro socio. ff. pro socio. & l. binas ædes. de serv. urb. præd. & l. pro regione. de acquirendo rerum domin.* & de isto pariete loquitur lex, *parietes. de serv. urb. præd.* ista sunt verba not. Bartol. in *l. damni infecti. §. cum parietem. in 2. colu. de damno infect.* & adde omnino quod
- ¶ 12 not. Anton. in *l. hoc quod dictum, §. si ex tribus. de serv. urb. præd.* Et \* adde, quod pro diviso accipitur res duobus modis, uno modo, quod nulla pars sit, in qua sit communis, licet termini non sint impositi. *l. inter eos. de acquirendo rerum dominio.* Alio modo potest accipi pro diviso, hoc est terminate, & usque ad talem lapidem vel foveam : *ut est text. in leg. si quis fundum.* secundum unam lectionem glossæ. *de acquirenda possessio.* secundum Bartol. qui ita notavit in suo tractatu, *de insula, in ultima figura, in princ.* & adde, quia dixi, quod res potest esse communis pro diviso, secundum Bartol. in *d. §. cum parietem.* & ita vult etiam gloss. in *l. hoc quod dictum. §. si ex tribus. in versic. paries. in fin. princ. supra allegat.* Nam dicit Angel. ibi, quod est mirandum de huiusmodi forma loquendi : quia nihil divisum potest esse commune : sed dici potest quod ita reputatur ex quo termini non sunt, *d. l. inter eos.* vere tamen non est communis, per rationem Angel. Secundo \* principaliter est videndum, qualiter cognoscatur an murus sit communis inter vicinos, vel proprius unius tantum. & dicas quod ex pluribus cognoscitur. Primo ex positione tignorum, *ut dixi in præcedenti questione.* Item per fenestras perforantes totum murum. Nam tunc judicare debemus esse totum illius à cujus parte est illa fenestra sive balco-



balconus, quia regulariter non potuisset fieri in muro alieno, nec etiam in communi: *ut nota. in l. quidam Iberus. de serv. urb. præd.* & dicam etiam infra, de fenestra sive de balcono, quod procedit nisi vicinus similiter à latere suo haberet alias fenestras penetrantes ab alia parte: quia tunc diceretur esse communis pro indiviso: sicut dixi secundum Bart. *supra de impositione tignorū*, & probatur per gloss. *in leg. si aedes. communi. divi.* & faciliter intelligi poterit, ex qua parte incipiat esse dicta fenestra respiciendo arcum sive vultum ejus, & lateres quæ super eis apponuntur, & etiam veteres, & ita alias judicare vidi. Item \* etiam intelligi poterit per peritos in arte, d. puta murarios, quibus erit credendum, *ut in authent. de non alien. §. quod autem dictum est secunda col. & not. glo. in §. præterea per alluvionem. Instit. de verum divi. & habetur in l. 1. in princip. de ventre inspi.* Item cognoscitur etiam per fenestellas quæ fiunt sæpe numero per magistros ab utraque parte muri, quæ non penetrant totum murum: nam illæ fenestræ fiunt solum ad significandum, cujus sit murus, & quomodo, & non per aliud, & ideo per signum cognoscitur signatum *l. 1. §. si intelligatur. de edil. edict. & l. stigmata. ibi per Bartol. & de fabric. lib. 11. & per Bald. in authent. dos data. C. de dona. ante nupt. & dixi plene in d. §. si intelligatur.* Si enim illæ fenestræ sunt ab utraque parte ultra medietatem muri à latere cujusque, judicabitur murus communis pro indiviso: sed usque ad dimidiam muri pro diviso. Sed si sunt ab una tantum parte, & perforantur ultra dimidiam vel in totum, & alia signa in contrarium non appareant, judicabitur esse illius, à cujus parte est illa fenestra, *per ea quæ dicta sunt supra.* Unde sis cautus, ut quando facias ædificari murum à parte tua, facias fieri illas fenestras penetrantes usque ad medietatem muri. Si vero facias ædificari domum cōmunem, semper fieri facias fenestellas penetrantes usque ad dimidiam muri: & communiter servatur, maxime in civitate Veronæ. Item cognosci poterit ex camino sive cuppa aut tuba. Item ex necessario, & ejus onere, distinguendo, *ut supra.* Aut est in medio muri vel citra: & tunc præsumetur murus communis. Aut ultra medium, vel in totum: puta quia camera necessarij est ultra murum à latere vicini: tunc præsumitur esse in totum illius, cujus est necessarium, sive ejus camera, nisi aliud in contrarium appareat: puta quia vicinus haberet tigna vel alia signa in illo muro. Et est ratio: quia caminus & necessarium non possunt fieri regulariter in alieno sive communi: *ut not. Ange. in d. l. quidam. Iberus de serv. urb. præd.* & dicam infra de camino & necessario.



Item cognosci poterit si in pariete sive muro constructum erit seclarium, aquarolum, vel canale, fistulæ, balneum, puteus, cisterna, fons, lavellus, quæ fiunt & fieri solent in submuris, secundum exigentiam & opportunitatem locorum, distinguendo ut supra. *de quibus casibus specialiter tractabimus.* Item cognosci poterit, si ab utroque latere muri, vel ab uno tantum sunt annuli ferrei lapidibus infixi, in quibus equi ligari solent: & isti annuli appellantur sigilli. *text. cum gloss. in l. cetera. §. hoc senatus. in fin. de leg. 1. versic. sigilla. & ibi Angel. dicit \** not. quod tales annuli fiunt ad ornatum civitatis, & ideo de eis non possit capi tenuta per extractionem: & de istis annulis seu sigillis fit mentio per text. & Flor. *in l. æquissimum. §. sed si ædium. de usufruct.* ubi dicitur, quod usufructuarius non potest istos annulos de domo in qua habet usumfructum evellere. Item cognosci poterit, si lapides in muro sunt, in quibus sustentantur aliquando vites, seu pergula vineæ: sicut in viridarijs sæpe reperiuntur. Item per lampades ferreas, quæ luminaria dicuntur: & in palatio tantum nobilium & dominorum aut potentium ponuntur, in quibus lumen de pice fieri solet. Item per cornua ferrea, in lapidibus domorū fixa, in quibus viscera apponi consueverunt, sicut sunt communiter Bononiæ. Item per lapides perforatos, vel per quædā alia instrumenta ferrea, super quibus perticæ ponuntur pro extendendis ad solem vestibus vel linteaminibus. Item per candelabra quæ in muris dominorum & nobilium fieri solent. Item \* per insignia  
 c in muro sculpta, vel depicta, quæ vulgariter arma appellantur: quia per talia insignia communiter probatur rem esse illius, cuius sunt insignia, *ut leg. qui libertatem. §. fina. & ibi Bartol. & l. fin. ff. de oper. pub. & habetur plene per Bartol. in suo tractatu, de insignijs & armis.* Item per inscriptionem in muro factam dū dicitur, quoniam hoc opus fecit fieri talis: & c. *ut probatur in l. qui libertatem. §. fin. & l. fin. de ord. publ.* Et generaliter per alia signa in muro posita cognosci poterit, & probari, an murus sit proprius vel cōmunis: nam cum non sit licitum quicquam in alieno immittere. *l. quemadmod. §. si protectum. ad l. Aquil. & l. qui vitem. §. si ad januam. quod vi aut clam.* nec in communi, nisi ad usum destinatum, *l. Sabinus. communi divi. & l. si ædes. eodem. titul. & l. quidam Iberus. de serv. urb. præd.* sequitur, quod si reperiatur aliquid, oportet dicere illum murū aut esse meum in totum: aut esse communem pro indiviso: vel me habere jus servitutis, per ea quæ dicta sunt. & prædicta omnia intellige non solum: quando dicta signa reperiuntur in muro infixæ, sed etiam si essent extractæ.



tracta, & foramina remansissent nondū clausula seu obscurata, *per ea quæ habentur per tex. glo. & Dd. in l. hac autem jura. de serv. urb. præd.* \* Sed 17  
 nūquid in dubio habens tigna per aliquem de prædictis signis in muro qui  
 est inter ipsum & vicinum, præsumatur habere jure servitutis vel cōmu-  
 nionis. In hoc sic concluderem: Aut constat, quod paries fuit per vici-  
 num ædificatus in suo: & sic fuit à principio vicini: aut hoc non constat.  
 Primo casu aut ille vicinus habuit pretium per tignorum impositionem:  
 & tunc ex qualitate pretij poterit cognosci an concesserit jure servitutis  
 vel communionis: quia per communionem solvetur majus pretium: puta  
 secundum conditionem & valorem muri: sed pro servitute solvetur quā-  
 tum potest interesse vicini: & hoc per gloss. not. in l. 2. §. qui superficiem.  
*super verb. agendo. de superfici. & per glo. in l. in obscuris. & in l. semper in*  
*tipulat. de regul. jur. & per Bart. & Dd. in l. 1. C. de jure emphyteu. facit.*  
*. quot ibi, ex quantitate pecuniæ, ad Trebell. & l. 1. de rebus dubijs. & in ca.*  
*ertio. §. donare. in titul. qualiter olim. feud. potest. ali.* Aut vicinus nul-  
 um habuit pretium pro dicta impositione tignorum: & tunc teneo quod  
 illa impositio tignorum præsumatur potius jure servitutis, quam commu-  
 nionis, ubi aliud non apparet: quia patientia vicini potius videtur indu-  
 cere servitutem. *argum. l. quoties. la prima. §. primo. de serv.* Et quia si  
 præsumeretur communitio, esset donatio dimidiæ, quæ in dubio non præ-  
 sumitur, *l. filiusfamil. ff. de donat. & l. contra jura. §. fin. ff. de pact. cum si-*  
*milib.* Nam quando possumus capere aliam conjecturam, quam donatio-  
 nis, illa capienda est. *l. si cum aurum. de solut. & l. Campanus. de ope. lib.*  
 Secundo casu principali, quando non constat quod paries à principio fu-  
 erit vicini, imo nescitur si à principio fuerit communis, vel non: puta quia  
 tigna sunt hinc inde posita, & ejusdem vetustatis sive temporis: & tunc  
 in dubio præsumo, quod quis videatur potius posuisse tigna jure proprio,  
 quam servitutis, etiam si plura sint ab una parte quam ab alia: quia servi-  
 tus in dubio non præsumitur, nisi probetur imposita. *argum. l. altius. & l.*  
*in adibus. & quod ibi not. C. de serv. junct. l. quæcunque. de pub.* \* Quid 18  
 autem, si sunt alia tigna vel signa ab una parte tantum, in principio vel in  
 fine muri? an eo casu, quo per illa signa censeretur communis murus vel  
 servitus imposita, intelligatur esse murus communis in totum, vel servitus  
 in toto muro imposita? an vero tantū in parte illa, in qua sunt signa? Istā  
 quæstionem habui de facto. & sic dicebam: Aut ille murus fuit factus di-  
 versis temporibus vel per longitudinem ver per altitudinem, scilicet una



pars in qua sunt tigna uno tempore, alia pars alio, aut uno & eodem tempore. Primo casu quando diversis temporibus : & tunc quantum ad servitutem, dico quod pro illa tantum parte, in qua sunt tigna, præsumitur servitus imposita : & non alia. *argument. l. si servitus. §. futuro a contrarie sensu. de servit. urban. præd.* imo si esset passus quod imponderentur aliquæ tigna, puta tria, alia non posset imponere : *ut est casus in l. si cum meus. in princ. si servi. vendi. & dixi plene supra de servit. tigni immittendis. in 5. q.* Nec obstat *d. l. si servitus. in princip.* ubi dicitur, quod servitus ne luminibus officiat, simpliciter imposita intelligatur, tam de præsentibus quæ de futuris : quia ibi est negativa quæ in totum negat, *ut dixi supra de serv. lumin. circa principium.* Nos vero loquimur in affirmativa, quæ non extenditur ultra id, in quo concessa est simpliciter, vel specialiter. Sed quantum ad communionem, taliter concludo : Aut enim ille murus est factus diverso tempore per longitudinem : & tunc idem teneo quod dixi de servitute : quia alius murus est. Aut murus ille est factus diverso tempore, & in altitudinem diverso tempore elevatus : & tunc aut ille murus erat communis pro diviso, & elevatus est pro sua tantum parte. & idem, quia alia res est. *juxta notata per Bartol. in l. damni. §. cum parietem. de damni infect.* Aut est communis pro indiviso, & elevatus est, & tunc teneo quod in totum efficiatur communis : ratio, quia quando ædificatur super muro pro indiviso, & super ædificatum efficitur commune ; *ut notat Bartol. in l. quidam Iberus de serv. urb. præd. & Angel. in l. inter quos. in 2. colum. de damno infect. & dicam in seq. q.* & hoc casu non habebit dubium. Secundo casu principali, quando totus murus est ædificatus uno & eodem tempore, & est unus tantum : & tunc in dubio censetur servitus imposita, quid juris sit. *vide quæ plene dixi supra, de serv. tigni immittendi, in 5. quæstion.* Sed ubi judicaretur communis, præsumam esse communionem in totum, argumen. ejus quod dicitur, Qui aurem hominis tetigit, totum hominem tetigisse videtur. *in l. vulgaris, in princ. de furtis. quæ est canonizata. 32. quæstione secunda, vulgaris. & not. gloss. in versiculo. in eas. in fin. in l. restituta. in princ. ad Trebellia. facit l. 3. in princip. de acquirend. possessio. & quod nota, per Innocen. in cap. cum dilectus extra de capel. mon. quod nota,*  
19 *quia quotidianum. \** Tercio principaliter est videndum, an socius possit in muro communi ædificare. Et primo videamus, an possit ipsum altius tollere : & in hoc distingue : Aut murus est communis pro indiviso, aut pro diviso : puta quia unusquisque vicinorum versus se intelligitur habere medi-



medietatem parietis sui pro diviso, *juxta ea quæ dixi supra de pariete sive muro proprio & alieno*. Primo casu: quando paries est communis pro diviso: & tunc quia non est proprie communio, ut dixi: quatenus se protendit illa dimidia versus unum, ille poterit altius tollere: & ædificia super imponere: & tigna immittere: iste est casus *in l. hoc quod dictum, §. si ex tribus*. secundum unum intellectum gloss. ibi. *in vers. paries, in princ. de serv. urb. præd.* & est ratio: quia tunc non dicitur elevare murum communem: sed proprium: nec super communi ædificare, sed super proprio tantum: quod nemini est probatum. *l. altius, & l. in ædibus. C. de servit. cum similibus*. & ita tenet Angel. *in d. §. si ex tribus*, quod dicit esse valde quotidianum: & hoc intelligit verum: ubi paries est ita grossus: quod unusquisque vicinorum ædificare poterit super sua dimidia: non tangendo aliam partem. sed si paries esset ita subtilis, quod istud esset impossibile: scilicet ædificare super dimidia non tangendo aliam partem: quia est paries lignaminis: quo utuntur Bononienfes, & Paduani: sed de Paduanis hodie non est verum: quia omnes sunt parietibus affixi: vel si esset paries ceterorum laterum cum gypso: quo utuntur fuscii, & dicit Angel. quod non vidit, quod ibi possit esse ista communio pro diviso: de qua loquitur *d. §. ex tribus*. tum quia partes hujusmodi non possunt ad oculum demonstrari propter subtilitatem parietis, tum etiam quia partes consideratæ per se unicuique vicinorum essent inutiles. Secundo casu principali, quando paries est communis pro indiviso. & hoc subdistinguitur: Aut unus socius vult altius tollere murum communem invito altero vicino, aut invito altero cui servitus altius non tollendi debetur. Primo casu, aut quis altius tollit murum, & super eo ædificat, & quod super ædificatum sit, suum proprium esse non potest, *casus est in l. quidam Iberus. de serv. urb. præd.* ibi, neque parietem quidem suum per parietem communem, secundum unam expositionem gloss. quæ exponit, per parietem communem, id est, super parietem communem. & ibi hoc notant Angel. Barto. & Dd. & Angel. *in l. inter quos, in 3. col. in princ. de dam. infect.* & probatur hoc *in l. si inter te & me. §. si de serv. urb. præd.* & probatur aperte *in l. super tuum, de acquir. rer. dom. & in l. 2. in princ. & l. si in area. C. de rei vend.* \* Ubi habetur, quod ædificium super pariete cedit parieti inferiori, *ut supra dixi, vers. dictum est* 20  
*hactenus*. Aut quis vult altius tollere murum communem, & super eo ædificare, ita quod superædificatum sit commune, sicut prima pars muri inferioris est communis, & tunc potest: *ut est casus in l. hoc quod dictum. §. si*  
*ex tri-*



*ex tribus, secundum unam lect. gloss. de servi. urb. præd. & ita tenuit Bar. Ang. & Flor. in d. l. quidam Iherus, aliegan. not. in l. parietis, & l. in quos, in princip. de damn. infect. & not. in l. si supra tuum, & in l. 2. & d. l. si in area, quod intelligo, quando paries inferior potest sustinere super ædificatum: alias non, argu. l. cuius ædificium, de servi. urb. præd. Itē intelligo, quando non noceret socio, & sua interesset, ut probatur in d. quidam Iherus, §. parietem. & in l. fistulas, in princip. & §. 1. & 2. & si eod. tit. quæ leges ita intelligi debent, ut not. glo. 2. in princ. in l. Sabinus, communi divid. secus si noceret domino, nec sua interesset, casus est in l. Sabinus, in princ. & in d. l. pariete, de servi. urb. præd. quæ ita debet intelligi: ut not. glo. 2. in princ. & in l. si ut proponis C. de edific. privar. ista est veritas. & ita servatur in practica. Secundo casu quando quis vult ædificare altius communem murum, invito alio, cui servitus altius non tollendi debetur. Et in hoc dic: Aut servitus fuit imposita per utrumque socium, & altius tolli non potest, l. 1. de servi. urba. præd. Aut per unum tantum imposita fuit, & tunc aut fuit imposita parieti tantum, & tunc ipse imponens non poterit altius tollere, sed alius sic: quia habetur servitus per non imposita, l. per fundum, ubi casus de servi. præd. rust. Aut servitus fuit imposita domui per dominum domus, in qua erat murus communis inter ipsum & alium tertium vicinum, & tunc servitus habetur pro imposita etiam in pariete communi per unum dominum tantum socium in muro: sed dominum insolidum domus: ut est casus valde not. in d. l. hoc quod, d. §. 2. **21** *ex tribus, secundum Angel. ibi: qui dicit not. quod \* licet parieti communi non possit per unum tantum ex socijs servitus imponi per d. l. qui fundum, tamen ubi non imponitur specialiter parieti, sed domui: & unus paries et etæ domus est communis cum alio, tunc erit imposita servitus illi & parieti: & iste est casus in d. §. si ex tribus. Nec est mirum secundum eum quia cum universitate transit: & fit illud quod alias fieri vel transire non posset, per l. in modicis, de contraben. empt. & hoc casu talis impositio servitutis non nocebit alteri socio, quin possit altius tollere, casus est mirabilis in d. §. ex tribus. Et si dicatur, si est imposita servitus, ergo contra servitatem ædificari non potest, per ea quæ habentur in dict. l. per fundum. Respondeo, quod illud procederet, quando esset servitus specialiter imposita parieti. valet impositio: sed hic non fuit specialiter imposita parieti sed principaliter domui proprie, & per quandam consequentiam ipsi parieti. Unde talis impositio servitutis facta non principaliter, sed in conse-**

que



quentiam, non nocet socio : qui non consentit, & iste est casus mirabilis  
*in dicto. §. si ex tribus*, quem perpetuē tene menti : quia per ipsum decla-  
 ratur, *l. si unus ex socijs, de servi. rustic. præd. & l. an unus, si servi. vendi-*  
*cet. & dict. l. per fundum & l. secunda, C. de servitut. secundum Angel. in*  
*dict. l. hoc quod dictum, §. si ex tribus, de serv. urb. præd. \** Secundo, nū- 22  
 quid socius possit cooperire murum communem ? Et dicas breviter, quod  
 sic, si non facit damnum vicino : per *l. fistulam, & l. quidam Iberus, §. pa-*  
*riete, cum ibi not. de serv. urb. præd. cum similib. & per ea quæ dixi in præ-*  
*cedenti questione. \** Tertio, nunquid possit tignum immittere. *vide text. 23*  
*& gloss. & ibi Dd. in l. si communes ædes, 12. commun. dividun. & plene per*  
*Angel. in d. l. quidam Iberus in 3. col. ver. verisimiliter restat videre, & in*  
*l. inter quos, de damn. infect. & quod supra dixi plene de servi. tigni immit-*  
*tendi, in 5. q. & vide omnino quæ dicam infra, de tigno injuncto. \** Quarto, 24  
 an possit imponere, vel restituere, vel reficere cōmunem parietem ? *vide*  
*l. parietem, cum ibi not. de serv. urba. præd. & d. l. si ædes communes, com-*  
*muni divid. & in d. l. Sabinus, eod. titul. & per Cyn. & Dd. in l. si ut pro-*  
*ponis, C. de ædific. priva. & per Angel. in d. l. inter quos, & dicam infra, de*  
*refectione. \** Quinto, an possit facere fenestram in muro communi, vel 25  
 claudere ? *vide Dd. in l. quidam Iberus, & Ang. in d. l. inter quos, & di-*  
*cam plene infra, de fenestra sive balcono, & de similibus quæstionibus con-*  
*tingentibus murum communem, vide Angel. in d. leg. inter quos. & in l.*  
*quidam Iberus. & dicam infra in diversis rubricis. \** Sed est dubium, quan- 26  
 do quis altius vult tollere murum communem, vel in eo aliquid fabricare,  
 cujus expensis debeat hoc facere. *vide per Cyn. & Docto. in d. l. si ut propo-*  
*nis, & quod dicam infra, de refectione, ubi hoc examinabo. \** Sed pone, u- 27  
 nus socius ædificavit primo super muro cōmuni, ipsum altius tollendo suis  
 expensis : alius postea socius vult iterum reædificare super dicto muro :  
 vel in eo aliquid fabricare, vel immittere, an teneatur solvere dimidiam il-  
 lius muri primo elevati per alium socium suis sumptibus. Istam quæstio-  
 nem sæpius vidi de facto, & in ea sic alias concludebam, aut murus erat  
 cōmunis pro diviso aut pro indiviso. Primo casu nō potest repetere sum-  
 ptus : quia laboravit in suo, *sicut dixi supra in 9. q. prin. circa prin. & tunc*  
*cessaret ista quæstio, quia alius debet altius tollere aliam suam dimidiam*  
*tantum, ut ibi dixi.* Si vero super utraque ædificavit : & tunc aut paries  
 erat ita grossus, quod super sua tantum parte potuisset ædificare : & tunc  
 ædificando super, & sic etiam super partē socij divisa, diceretur ædificasse



- in alieno : & per consequens non posset sumptus repetere, *juxta l. adeo, §. ex diverso, de acquirendo rerum dominio. cum similibus.* Aut paries non erat ita grossus, quod super dimidiam tantum potuisset ædificari : & tunc dic ut statim dicam, quando murus est communis pro indiviso, & tunc subdistingue : Aut ille qui prius ædificavit altius tollendo, facit illud quod erat necessarium in domo vel muro : puta reficiendo sicut prius erat. & teneo, quod sic : & quod possit etiam socius cogi ad conferendam expensam pro dimidia, & nō expectare quod ipse velit altius tollere : *juxta not. per Cyn. & Doct. in d. l. si ut proponis. C. de ædific. privat. & dicam infra, de refectioe.* Aut non fecit illud quod erat necessarium utrique, sed solum pro sua utilitate : quia in eo muro per ipsum elevato imposuit tigna à latere suo, & superædificavit solarium vel domum, & tunc subdistingue : aut fecit mala fide, quia forte non potuit hoc facere, nili faciendo scienter damnum alteri socio : *juxta ea quæ dixi supra in tertia questione principali hujus servitutis, versic. quod intelligo quando paries communis.* Vel non facit tãquam in re propria, sciens tamen rem esse communem, & tunc non recuperat expensas : *per text. in l. si is qui ibi, casus de hoc. C. de ædific. privatis. & argumento, l. adeo. §. ex diverso, de acquirendo rerum dominio. & §. ex diverso. Instit. de rerum divisio. & l. si quis putans, §. 1. communi divisionum.* Aut fecit bona fide, quam in dubio præsumo. *l. penult. cum ibi not. C. de evict.* & tunc aut vult repetere sumptus antequam socius superædificaverit : vel superædificare velit, vel aliquid in eo immittere : & tunc aut alter socius protestatus est, quod non vult aliquid solvere, & quod non eleve : & tunc nullo modo tenebitur ad sumptus pro dimidia. *argum. l. fin. C. de negot. gest. & l. si pro te. mandati :* & ibi dicitur, \* quod etiam actio utilis negot. gest. non competit. Aut alter socius non prohibuit, nec protestatus est : & tunc etiam teneo, quod sumptus repetere non possit, actione pro socio, neque actio. neg. gest. ex quo opus non erat necessarium, neq; murus ad hoc destinatus : nam si murus erat communis pro indiviso, antequam per aliquem altius tolleretur : & unus postea sociorum superædificaverit : illud superædificatum commune efficitur eo modo quo prius erat murus communis : quia cedit superædificatum muro inferiori primo : sicut ædificatum in solo alterius cedit illi solo. *per l. si supra tuum. de acquiren. rer. dom. & leg. secunda, & l. si in area. C. de rei vend. & l. si is. C. de ædific. priv. cum similibus.* \* Unde sicut ædificans solo alterius, sumptus non repetit, si scienter ædificavit : *ut nota. in dicta l. ab eo. §. ex diverso, cum fin.*



*cum similibus.* ita etiam superædificans muro communi scienter, facit superædificatum commune : nec sibi sumptus refici debent : quia idem juris est de toto quo ad totum, quod de parte quo ad partem : & e contra. *l. quæ de tota. de rei vend.* Aut ille qui primo ædificavit, vult repetere sumptus pro dimidia, postquam alius socius vult iterum superædificare, vel in eo muro prius elevato tigna imponere : & istud videtur habere majus dubium. Nam videtur, quod non possit sumptus repetere : quia si per primam elevationem murus erat effectus communis : nec socius tenebatur aliquid conferre pro sumptibus : ergo videtur, quod si vult socius altius tollere iterum, vel in prius elevato tigna imponere, quod possit : nec cogitur referre sumptus pro dimidia : quia socius potest in muro cōmuni tigna imponere, etsi per murum sustineri non possint. *l. si ædes. communi divid. & in l. communis, l. ædibus. de dam. infect.* & not. Angel. in *l. inter quos, in princ. ultimæ colu. eod. tit.* Et quando iste suus vicinus iterum superædificaverit, non poterit repetere sumptus suos pro dimidia à primo superædificante : nec si primus voluerit tertio superædificare, vel tigna imponere super muro secundo loco levato, cogetur reficere sumptus secundo superædificanti : & sic res in æqualitate procedit. Veronæ tamen vidi servari contrarium videlicet quod si socius vult aliquid in muro levato per alium socium tigna imponere : vel si vult iterum altius tollere, cogitur solvere expensas pro dimidia, quæ fuerunt factæ per alium socium, qui prius superædificavit. Item \* alias vidi attestaciones, quam plurimorum magistrorum parietum : qui super hoc interrogati, ita de consuetudine observari constituerunt, & ita consuetudo potest fundari in hoc : quia quando iste vicinus vult imponere tigna in muro altius per socium elevato, vel ipsum iterum altius tollere : tunc dicit negotium suum esse gestum utiliter : ideo forte tenebitur act. neg. gest. argu. *l. ex duobus fratribus à contrario sensu, de negot. gest. & l. si pupilli, in princ. cum ibi not. per gloss.* & Doctores eodem titulo. *l. litis in princ. & ibi not. de neg. gest.* Item si non esset utile, sufficit quod sit utile nunc, ut prædicta consuetudo procederet de jure : sine dubio, si de facto solvisset ille, qui secundo altius elevavit pro medietate muri prius per alium superædificati. pone exemplum. Murus primo erat communis factus communibus expensis per aliquot pedes : Titius socius elevavit ipsum suis expensis, deinde Sejus alius socius, dum vellet superædificare, solvit dimidiam sumptuum muri prius per Titium elevati : postremo Titius vult iterum ad tertium murum altius tollere :



- lere: certe hoc casu sine dubio cogetur solvere dimidiam expensarum per  
Sejum factarum in elevando, ex quo voluit ut Sejus etiam sibi solveret  
quando ipse Titius etiam altius elevavit, ut servetur inter eos æqualitas  
& ideo dici potest: Patere legem, quam tu ipse tuleris, *in cap. cum omnes  
de constitut.* & quod quisq; juris in alium statuerit, ipse eodem jure utatur:  
3<sup>1</sup> *ut in toto titulo. ff. quod quisque juris, & in dicto c. cum omnes.* Sed \* po-  
sito pro constanti, quod de jure, consuetudine, vel statuto volens secun-  
das murum communem altius tollere, teneatur prius satisfacere pro sum-  
ptibus alteri socio, qui prius superædificavit: quid si non vult altius tolle-  
re murum, nisi pro una tantum parte, & murus elevatus est longior? In  
hac quæstione sic distinguo: Aut ille murus elevatus altius est unus, aut  
plures. Primo casu, quando unus est murus tantum, videtur, quod non te-  
neatur solvere, nisi pro ea rata muri pro qua ipse ædificavit: quia idem ju-  
ris est de toto quo ad totum, &c. *l. quæ de tota, de rei vindicat. cum simi-  
libus.* Unde si super toto altius levato ædificaverit, deberet solvere di-  
midiam expensarum totius muri: ita quando superædificavit in parte ipsi-  
us muri, videtur quod pro illa tantum parte solvere debeat. & *pro hoc facit  
optime l. 2. §. sepulchrum, & §. Celsus autem ait. de religio. & sump. fune.  
& instit. de rerum divis. §. insula. ibi, pro modo latitudinis cujusque fundi.  
& ibi per gloss. & per text. in l. insula. in princ. de acquir. rer. dom.* In con-  
trarium videtur, quod imo teneatur solvere pro dimidia totius muri: quia  
qui partem muri tetigit, totum murum tetigisse videtur: *argum. leg. vul-  
garis, in princ. de furtis. & 32. q. 2. vulgaris, cum ibi not. per gloss. & l. 3.  
in princip. cum ibi notatis, de acquirenda possessione. & per not. per gloss. in l.  
restituta, in princ. in verbo, earum, vers. sed nunquid, ad Trebellia. & per  
not. per Innoc. & Dd. in c. cum dilectus, de capel. mona. & dixi supra in 2.  
q. princ. hujus servi. in fin. & pro illa parte fuit judicatum.* Secundo casu  
quando erant duo vel plures muri contigui tantum: & tunc tenendū est,  
quod ædificando super uno de dictis elevatis: non cogetur sine dubio sol-  
vere, nisi pro dimidia illius tantum muri, super quo ædificatum est: quia  
separatim debent esse effecti, *l. Papi. exuli, in prin. de mino. l. maritus Co.  
de donatio. inter virum & uxorem, cum simil.* Et ita etiam super hoc judi-  
care vidi, & recte. quæ omnia perpetuo tene menti, quia sunt utilia. Sed \*  
3<sup>2</sup> quid si reperitur murus altius elevatus, nec apparet quis ædificaverit, &  
cujus expensis? Et dic, si murus elevatus diverso tempore uni domino ser-  
vit: qui in eo suum stillicidium vel solarium habet: dicendum est quod  
præsu-



præsumitur in dubio per illum & ejus expensis, qui habet in eo tectum vel solarium, & ita vidi in qu. facti testes in arte architecturæ peritos deponere: quibus est credendum. *l. 1. in prin. de vent. in sp. & not. gloss. in §. prætereū quod per alluvionem. Inst. de rer. divis. cum simil.* & hoc etiam vult Bart. in *l. cum servus. de verbor. obliga.* ubi dicit, quando reperitur aliquod opus, in dubio præsumitur factum ab eo & ejus expensis, ad quem hoc spectat. *allegat. l. fin. C. de alimen. pup.* Præterea ibi dicit esse casum not. & idem tenet Bart. in *l. nomina. C. arbit. tut.* & Bald. in *l. fin. §. in computatione. C. de jure deliber.* & in *l. 1. vers. pen. C. de fruct. & lit. expen.* & in *l. id quod pauperibus in fine, de episco. & cler. in rub. de fide instrum. in 18. col. vers. sequitur videre de scriptura.* & per Imol. & Canonistas in *c. 1. in 3. colum. extr. ut eccles. benefic.* & per Dd. in *d. l. cum servus.* Idem etiam quando quis esset in possessione muri: quia in dubio judicabitur, quod sit factum per eum vel ejus authores, & suis expensis, ut dicit not. Barto. in *d. l. cum servus per d. l. fina. l. in restituenda. C. de petitio. hered. per illum text.* qui non facit pro Ang. quia ibi non possidebatur illud, pro quo erat expensum, sicut hic. Occurrit \* mihi circa prædicta alia q. quotidiana. Duo 33 vicini habebant areas contiguas, vel hortos contiguos, parietem in medio fecerunt propter clausuram: alter vicinus vult ædificare ex latere suo super pariete communi, quo ædificato sive ædificio facto, deterior videtur fieri area vel hortus convicini: sed tamen ab uno latere remanet aer, sol & ventus liber ad aream vicini: quæritur an possit? Et primo videtur, quod in pariete communi ædificare non possit, vicino prohibente, *l. Sabinus. communi dividun. & in c. in re communi. de reg. jur. in 6. & l. fin. de servit.* In contrarium videtur *l. cum duobus. §. item Mela. ff. pro socio. & l. super ædes. communi divid.* & quia cuiq; liberum est usq; ad cælum tollere, *l. altius. & l. fin. C. de servitut. & l. si vitem. §. si quis protectum. ff. quod vi aut clam.* Solutio hujus quæst. est, quod in tali pariete communi unus socius altero invito ædificare non possit: quia ad usum ædificandi institutus non est, sed ad usum clausuræ. *per ea quæ not. per glo. & Dd. in dicta regula, in re communi.* & ita etiam reperio consultum per D. Rapha. Fulg. in quodam suo consilio, quod incipit, duo vicini habent. quod est valde not. in practica. & per hoc limitantur ea quæ dixi supra in *vers. tertio principaliter videndum est.* \* Quarto & ultimo principaliter esse videndum, an paries qui est in medio, remaneat communis, vendita una ex domibus: sed ejus decisionem collige ex his quæ not. Barto. in *l. 1. de servit.*



*vir. legat. & quæ dixi plenius supra de servit. itineris seu aditus. vers. seu reassume istam q. dic ut ibi.*

## ADDITIO.

a *Murus.* Adde Corn. 2. volum. consi. 236. & murus civitatis dicitur res sacra, d. consil. & murus seu paries inter binas ædes, an & quando prædiviso vel indiviso communis inter vicinos dicatur, in 1. volum. consi. 184. incip. licet.

b *Ager est lo.* Utrum quælibet petia terræ appelletur ager vel locus, vide Alex. 3. volum. consi. 73. in 3. col. §. fortificantur prædicta.

c *Societ. incidenti & taci.* Adde Corneum 1. volum. consi. 186. & societas est contractus, qui solo consensu contrahitur, in 3. vol. consi. 252. Et societas per actus sociales unius tantum non intelligitur contracta, in 4. vol. consil. 196. Et societas talis tacite contrahitur, qualem actus sociales demonstrent, d. consil. 196. Et in re communi an ædificari possit invito socio, in 2. volum. consil. 90. & Alexan. in 2. volum. consi. 18. in penult. col. per totum.

d *Perit. in ar.* Ars sive exercitium corporale extrinsecum: utrum sit licitum. Responde quod sic: si hæc concurrant. Primum recta intentio: nam cujus finis bonus est: id est intentio, ipsum quoque bonum est in his, quæ de se non sunt mala: finis ergo ultimus qui debet haberi, est Deus. 1. Corinth. 10. Omnia quæcunque facitis, aut in verbo aut in opere &c. Item. ad Ephes. 4. Operetur manibus suis, ut habeat unde tribuat necessitatem patienti.

e *Insignia.* Utrum possit quis sibi assumere insignia? Respon. Pa. in c. dilecta. de exc. prela. communiter tenetur quod sic. & arma sicut & nomen assumitur ad placitum, ut agnoscatur ab alio. Inst. de leg. §. si quis in nomine. & l. ad recognoscendos C. de ingenu. & manu. Et utrum quis possit assumere insignia dignitatis. Respon. quod non, scilicet, si non habet illam dignitatem, alias est falsarius, l. eos. & quod ibi not. ff. de fals. facit cap. 1. de cler. non or. mi.

f *Damnum.* Et qui causam damni dat, damnum dedisse videtur, vide Corn. in 3. volum. consil. 88. incip. quamvis. & in 4. volum. consil. 33. & consi. 282.

g *Consuet.* Quomodo interruptitur consuetudo? Respon. Pan. in cap. fina. de consuet. quod si est completa & perfecta, requiritur tempus decem

decem ann. Et sic intelligit Ioan. And. ibidem : alias non frangitur etiã per plures alios contrarios actus. Si vero non est completa, sufficit unus actus contrarius, ita quod de novo oportet quod incipiatur. *argu. l. si duo. ff. de regn. jur.* ubi habet locum consuetud. Respon. quod in illis locis ubi viguit, *ut not. Pan. in c. cum olim. de consuet.* Et ideo nocet contra privilegia generalis studij in loco ubi viguit, sed non in alio loco, de quibus in authen. habi. *C. ne fil. pro patr.* Et vide Corn. in 1. volum. *consil. 89. & consil. 222.*

De stillicidio, seu tecto.

## CAP. XLI.

- 1 Stillicidium & tectum an idem significant.  
Tecti seu stillicidij appellatione, an veniat solum illud, quod est de tegulis, puta cuppis, lastis : an etiam veniat illud quod de plumbo existit. *ibid.*
- 2 Stillicidium sive tectum an unicuique licitum sit extra parietem pro libito voluntariã porrigere.
- 3 In stillicidio sive tecto an luminaria facere licitum sit.
- 4 Supra stillicidium an sit licitum edificare, verbi causa solarium, sicut Venetis fit : hortulos, sicut in Catalonia : crustationem, sicut in civitate Neapolis.
- 5 Domum versus viam publicam per directum si quispiam habet cum stillicidio casitante supra solum publicum, & vicinus habeat domum contiguam à latere depressiorem ac ipsam altius elevaverit, quam sit alia domus sui vicini, an facere possit, quod aqua stillicidij sui super vicini stillicidium casitet, vel econtra.
- 6 Frustruarius adium an ipsa altius tollere possit.
- 7 Domus una si habeat plura solaria diversarum personarum : ita quod quando pluit, descendit aqua ad solarium inferius : an possit cogere dominum superiorem ad ipsum suis sumptibus reficiendum.
- 8 Domino tecti an liceat legare tectum, sive tegulas, sive plumbum, sive tigna alteri domus.
- 9 Debitor meus si quidam sit, & in executione sententia feci ipsum pignori. an poterunt pro pignore capi tegulae domus, vel plumbum, vel tigna.

**L**icet de stillicidio plura dixerimus supra de servit. stillicidij avertendi in tectum vel aream vicini, & de servit. stillicidij non avertendi : tamen ut perfectior ista materia habeatur, etiam hic aliqua subjiciemus. Et sciendum est in primis, quod stillicidium & tectum idem significant, *ut probatur in l. 1. de serv. urb. præd.* & propterea dixi in rub. de stillicidio sive tecto. quamvis in alia materia Senatusconsult. Syllaniani tectum aliter accipiatur latius, *ut l. 1. §. eodem autem tecto. ad Sylla. l. fin. de his quibus ut indig.* & tectum dicitur à tegendo quia domũ tegit. tegularium etiam appellari



- pellari potest, *ut probatur in l. Taguriy. 130. §. Ofilius ait. de verb. sign.* Sed potest dubitari, an appellatione tecti seu stillicidij veniat solum illud, quod est de tegulis, puta cuppis, lastis, an etiam veniat illud, quod est de plumbo. Et dico quod sic *text. est cum gloss. in l. malum. §. plumbum. de verb. sign.* \* Nam ibi dicitur plumbum, quod pro tegulis ponitur, ædificij esse, & gl. exponit pro tegulis, quando loco tegularum plumbum cooperit domum, ut sunt ecclesiæ Venetianæ. Adde tu, ut est nobile palatium, & Paduæ ecclesia sancti Antonij, ex quo sequitur secundum glo. *in d. §. plumbum.* quod vendita domo etiam istæ tegulæ de plumbo veniunt. *allegat. l. fundi. §. quæ tabulæ, de actio. empt.* & ad hoc vide *l. granaria & tegulæ. eod. tit.* Item etiam appellatione stillicidij sive tecti, venit id omne, per quod domus seu ædificium tegitur, & aqua stillat, sive sit incrustatio, sicut in civitate Neapolis: sive de paleis, sicut communiter sunt in villis, per ea quæ dixi supra de servi, stillicidij avertendi, in 1. quæst. ubi declaravi quid sit stillicidium. Et ideo ista materia servitutis loquens de stillicidio sive tecto, procedit in huiusmodi stillicidijs sive tectis. *Quæro* \* circa prædicta, an sit licitum unicuique stillicidium sive tectum porrigere extra parietem pro libito voluntatis? Dic quod aut vult porrigere super solum vicini, & non potest, *ut probatur in l. fin. §. Lucius, ibi, neque stillicidium in vicini domo cadat. de serv. urb. præd.* Et est ratio quia solum vicini debet esse liberum usque ad cælum, & sic cælum quod est supra solum, debet esse liberum, *l. fin. in princ. ff. de serv. & l. pen. §. pen. quod vi aut clam. & ibi per gl. & l. si in rem. §. pen. eo. tit.* nisi esset servitus stillicidij imposita: quo casu porrigere potest secundum impositam servitutem, & non ultra, sed circa retroducere potest, *tex. est in l. servitutes quæ in superficie. §. stillicidium. eadem causa. de serv. urb. præd. & dixi supra de serv. stillicidij. in 4. q.* Aut vult porrigere supra solum publ. & tunc subdistingue: aut ex forma statuti vel consuetudinis introductus est modus. secundum quem porrigi possit stillicidium: & ille modus servandus est, *ut probatur in l. 1. cum gloss. C. de ædif. priva. & in l. qui luminib. cum gloss. de serv. urb. præd. ubi fit mentio de forma ædificandi Florentiæ.* Aut nullus modus ædificandi est statutus, & tunc teneo quod nullus possit de jure ædificare, porrigendo ipsum supra solum publicum: quia ita debet esse liberum solum publicum, sicut & privatum, *ut d. l. fin. in princ. ff. de serv. l. 2. §. tractatum. ne quid in loco publico. cum sim.* Si vero esset consuetudo vel statutum in contrarium, sicut est communiter in his partibus: consuetudo est attendenda,



denda, ut supra dixi, & probatur in l. 1. & ibi not. C. quæ sit longa consues. & in l. an in totum. C. de ædif. prin. & not. Ang. in d. l. fin. de ser. vel nisi quis haberet potestatem à principe vel à regentibus civitatem, ut l. an in totum, & l. prohibere. §. plane, quod vi aut clam. ubi vide Bartol. & quod dictum est de statuto, consuetudine : aut concessione : intellige verum : nisi fieret cū damno vicini. exemplum : vicinus habet penum à latere subterraneam, & ex solo publico recipit lumen : quia ibi habet unam fenestram : si alius vicinus porrigeret stillicidium, puta, per duos pedes, aqua ex stillicidio casitaret in penum vicini : nam hoc casu non posset tale stillicidium porrigere super solum publicum, quia statutum, vel consuetudo, aut licentia de ædificando supra solum publicum, intelligitur in dubio sine damno vicini, l. 2. §. si quis à princ. & in §. merito. ne quid in loco publico. & in l. nec avus. C. de emancip. libe. cum similibus. & ita alias judicari vidi in civitate Veronæ. Aut quis vult ædificando stillicidium porrigere supra sepulchrum seu monumentum : & tunc non potest, casus est in l. si vitem. §. penult. quod vi aut clam. ubi est text. magistralis in ista materia, quem omnino vide. \* Quæro secundo, an in stillicidio seu tecto sit licitum facere luminaria. Et breviter dic regulariter, quod sic : quia quatenus se domus extendit & tectū, licitum est facere fenestram à parte superiori : quia illud solum usq; ad cælum debet esse liberum ad usum ejus, cujus est solum d. l. si vitem. §. penult. & d. l. fin. de serv. cum similib. ac etiam quia in suo quis potest facere fenestram regulariter, probatur in l. altius. C. de servis. & ibi notat. nisi fieret illa fenestra causa videndi secreta domus vicini. & ex hoc nullam utilitatem percipiat : & sic potius ad æmulationem vel despectum vicini. argu. l. opus. ff. de operibus publicis. not. per Bald. & Doct. in d. l. altius. ubi dicunt : idem si fieret causa videndi puellam vicini : de quo plenius dic ut infra dicam de fenestra sive balcono. Quæro \* tertio, utrum supra stillicidium sit licitum ædificare : puta solarium vel mœnium, sicut Venetijs fit : hortulos, sicut fit in Catalonia : vel crustationem, sicut fit in civitate Neapolis. Et dico breviter, quod sic, nisi fieret causa æmulationis, vel despectus, vel puellæ, per ea quæ dixi in præcedenti. Quæro \* quarto, quidam habet domum versus viam publicam per directū cum stillicidio casitante supra solum publicum : vicinus habet domū contiguam à latere depressiorem, ipsam altius levavit, quam sit alia domus sui vicini : an possit facere, quod aqua stillicidij sui casitet super stillicidium vicini, vel econtra ? & teneo quod non, si non debet sibi aliquam servitutum :

Y

tem :



- tem : quia regula est, quod licet in suo ædificare, dummodo non mittat in alienum, *ut l. quemadmodum. §. si protectum. ad leg. Aquil. & l. si vitem. §. qui ad januam. quod vi aut clam.* Debet ergo ille, qui habet altius stillicidium, divertere aquam per unum canale, vel aliter, quatenus se protendit stillicidium, vicini, quod est inferius : ita quod illa aqua non casitet supra stillicidium suum, sed supra solum publicum : quod not. quia istum casum habui de facto Veronæ. Quæro \* quinto : an usufructuarius a ædium possit altius tollere, & dicas quod non : licet non obscuret lumina domus : est ratio, quia per hoc tectum magis turbatur quia ventus magis percutit, *ut est text. cum glo. in l. æquissimum. 13. §. item Nerva, eum, cui. de usufruct.* Quæro sexto, est una domus \* habens plura solaria diversarum personarum, an si tectum est fractum, ita quod quando pluit, descendit aqua ad solarium inferius, possit cogere dominum superiorem ad ipsum reficiendum sumptibus suis, scilicet superioris. Dicas quod sic, *ut probatur in l. eum debere columnam. de serv. urb. præd. juncta l. & si forte. §. etiam si servitus vendi.* & ad hoc vide omnia quæ dixi supra in servit. stillicidij nõ avertendi, & in servitute oneris ferendi. *ver. hujus autem ser. & vers. seq.*
- 8 Quæro \* septimo, an liceat domino tecti legare tectum sive tegulas : puta cuppos sive plumbum, sive tigna alteri. Et dices quod non : quia hæc legari prohibitum est per Senatusconsultum : quod alias præstari non potest, quam ut ædibus detrahatur vel subducatur, *ut est text. in l. cætera. §. hoc senatus. supra de lega. 1. de quo dic ut ibi.* Quæro \* octavo, & ultimo, quidam est debitor meus, feci ipsum pignori, puta in executione sententiæ, *juxta not. in l. à divo Pio. §. in venditione de re jud. cum sequenti.* an poterunt pro pignore capi tegulæ domus, ut sunt plumbum, vel cuppi, vel ligna ? dic quod non, *ut est casus in d. §. senatus.* & ratio est, ne urbs deformeatur ruinis, *ut l. fin. ne quid in loco publico. & not. per Ang. & Dd. in d. §. senatus.* Cætera circa istam materiam vide quæ plene scripsi, ut supra in servitute stillicidij avertendi. & in servitute sequenti, & adde quæ dicam in sequen. servi. &c.

## ADDITIO.

a *Usufructuarius.* Differt usufruct. ab emphyteuta : quia iste habet utile dominium, ille solum jus utendi. Item differt ab usuario, nam is cui nudus usus fundi datur, nihil habet ulterius in eo, nisi ut oleribus, pomis, fœno, & hujusmodi utatur, ad usum quotidianum, & in eo moretur, sed nulli alij

li alij jus quod habet, aut vendere, aut locare, aut gratis concedere potest, sed usufruct. sic, sic *Instit. de usu & ha. §. 1.* Multo magis differt ab usu non juris, sed facti, quo fratres minores utuntur, in quo usufructus nullum jus habet, sed tantum factum pro necessitate vitæ. *de ver. sign. c. exijt qui feminat. lib. 6.* propterea additur verbum fructus. & adde *Corn. in 1. vol. conf. 164. & in 2. vol. conf. 8. & conf. 187. & in 3. vol. conf. 195. & in 4. conf. 249. & Alex. in 3. vol. conf. 88.*

De ostio seu porta.

CAP. XLII.

- 1 Ostium de novo versus fundum vel domum vicini in suo pariete proprio, an quispiam vicino invito facere possit.
- 2 Stillicidium supra solum vel aream vicini, verbi causa, per tres pedes si quis habeat, an tunc in muro proprio ostium facere possit causa veniendi ad ipsum solum, si ve aream.
- 3 Domum suam per directum versus viam publicam si quispiam habeat cum stillicidio protendente, verbi gratia, per tres pedes supra solum publicum: & vicinus habeat aliam domum per indirectum à latere, & velit facere ostium in muro suo proprio, causa exeundi de domo sua per solum publicum, quod est sub vicini stillicidio, nunquid possit.
- 4 Stillicidij domino non est licitum claudere locum inferiorem sub stillicidio, neq. ipsam tanquam proprium occupare.
- 5 Domum unam si aliqui habeant, quam dividerunt, & uni contingat in divisione una pars cum curia, alij pars domus, quæ pariete dividitur, an si prius erat ostium in dicto pariete & divisionis tempore nihil de ostio dictum fuit, vel sit dictum, quod clausum stet, an possit alter cogi, quod pariete sive muro claudat.
- 6 Vicinus si vicinum turbaverit in veniendo ex aliquo ostio ad suam curiam, an possit cogi ad cavendum de amplius non veniendo.
- 7 Areæ alicujus dominus an possit claudere aream vicini ex parte sua versus curiam, januas tabulas affigendo, ita quod areæ dominus in aream suam exire non possit.
- 8 Usufructuarius alicujus domus, an possit domus alterius aditum anteriorem vel posteriorem claudere.
- 9 Ostij januæ an possit alicui legari, vel in executione sententiæ pro pignore capi.
- 10 Civitatem aliunde quam per portas sub pœna capitis egredi non licet.
- 11 Vestibulum quid proprie sit.

Quidam aperto pariete domus suæ quatenus stillicidij rigor & tignorum protectum competebat, januam in publico aperuit, nunquid possit? dicas quod sic, ut est text. in l. fin. §. *Lucius. de serv. urb. præd.* & dicit ibi glo. quod ita faciunt omnes Veronenses: qui aperiunt portas versus



viam publicam, & verum dicit, quod olim ita faciebant, sed hodie aperiunt intra domum. ultra vero stillicidij rigorem & tignorum protectum non liceret januam in publico aperire: *ut probatur in d. l. Lucius.* à contrarie sensu nisi esset consuetudo in contrarium, sicut esse solebat in civitate Veronensi, *per ea quæ dixi in præcedenti rubr. in 1. quæst.* & idem juris esse dico, quando quis haberet stillicidium domus suæ supra domum vel aream vicini: quia quatenus rigor stillicidij, & tignorum protectus extendetur, & non ultra, poterit januam suam in solo vicini aperire: *per dictum §. Lucius, quod est not.* Circa quæ adde quæ dixi supra de servitute stillicidij avertendi, *in 8. quæst.* Sed dubium est, \* an quis potest in suo pariete proprio facere ostium de novo versus fundum vel domum vicini invito vicino. *¶ Flor. in l. fin. §. Lucius, de serv. urb. præd.* per illum text. dicit, quod licitum est, dummodo non protendatur ultra illa stillicidia. Petrus autem de Papia *in sua practica, in ultimo libro suo, in gl. antepe. in fin.* dicit, quod in proprio pariete quis potest facere ostium de novo, invito vicino, si jus vicini non læditur, *per not. in d. §. Lucius.* de hoc concludendum est, *ut dixi supra de pariete seu muro. ver. sed nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostium, ubi omnino vide.* Ubi adde, \* quod licet quis habeat stillicidium supra solum vel aream vicini, puta per tres pedes, *juxta l. servitutes quæ in superficie. §. stillicidium, de serv. urb. præd.* nec est necesse, quod habens stillicidium pro eo intret fundum vicini, quia aqua omnino descendit & discurrit sine damno suo: an tunc poterit facere ostium in muro proprio causa veniendi ad dictum solum sive aream, puta quia ex eo aperto vult ire forte ad viam publicam? Et teneo quod non, quia licet illud solum sive area sit vicini, quatenus protendit rigor stillicidij recipiendi: *ut d. §. stillicidium. & habetur in l. fin. in princ. de serv. urb. præd.* tamen non debetur servitus aditus seu itineris, quæ est diversa à servitute stillicidij, ut patet per ea quæ dixi *de servitute itin. seu aditus.* Et propterea illud quod dixi supra de pariete sive muro, in vers. sed nunquid vicinus, qui habens stillicidium supra solum vicini, si solum inferius debet tantum servitutem stillicidij recipiendi, potest facere portam in muro proprio, causa veniendi ad istud solum pro suo stillicidio tantum, intellige quando potest esse aliqua necessitas. exemplum: quando sunt domus contiguæ, & in medio earum casitant stillicidia, vel si à parte mea est domus cum stillicidio, & à parte vicini est murus distans forte per unum pedem vel duos: *juxta l. fin. finium regum.* nã tunc inter duos dictos parietes potest aqua marcescere.



tere & destruere fundamenta parietis. Nam hoc casu vel simili posset quilibet dominorum facere portam in muro suo causa veniendi ad illū ingressum, qui est inter utrunque vicinum. & ita alias vidi judicari. Sed si casuaret, istud est dubium : puta quia à parte mea stillicidium, à parte vicini est solum tantum, sive area domus suæ, tunc non possum facere ostium sive portam causa veniendi ad solum seu aream vicini, & quatenus protendit rigor stillicidiorum meorum, per prædicta, ne etiam detur mihi occasio seu facultas eundi per fundum vicini, quod non est permixsum, *ut habetur in l. l. divus, de serv. rust. præd.* nam per agrum alienum transire fas est. jus non est. & fas divina lex est, jus vero est humanū, *ut est tex. dist. 1. omnes ll.* Alia est quæstio \* de solo publico huiusmodi. Quidam habet domum suam per directum versus viam publicam cum stillicidio protendente, puta per tres pedes supra solum publicum : vicinus habet aliam domum per indirectum à latere : vult facere ostium in muro suo proprio causa exeundi de domo sua per solum publicum, quod est sub stillicidio vicini sui, nunquid possit ? Et breviter dico, quod sic : Nam licet vicinus habeat stillicidiū super illa parte soli publici : tamen illud solum inferius propter hoc non desinit esse publicum, quin possit per ipsum & quemcumque alium transire : per *l. viam publicam, de via publ. cum ibi no. conjuncta. l. ædiles. in fi.* quæ est lex Græca, *eod. tit.* Nam de jure cōmuni non dicitur esse licitum facere ædificia supra solum publicum. *argu. l. fin. in princ. de serv. & §. 2. in tract. ne quid in loc. public.* Sed de consuetudine servatur contrarium : quia quilibet porrigit stillicidia sua pro voluntate supra solum publicum : sicut dicit etiam *gl. de porticibus, in rub. C. quæ sit long. consue.* & per istam consuetudinē non fit, quod locus inferior sub stillicidio efficiatur illius, cujus est stillicidiū : & ideo licitū est unicuique transire per dicta loca publica, quæ sunt sub stillicidijs, & ita videmus per omnes observari. Ex \* hoc etiā sequitur aliud, quod nō est licitū domino stillicidij claudere locū inferiorem sub stillicidio, neque ipsum occupare tanquā propriū, & ita alias in quæstione facti obtinui in civitate Veronæ, quod est not. Sed circa prædicta dubitari potest : \* quidā habebant unam domū, quam diviserunt : uni cōtingit in divisione una pars cum curia : alij alia pars domus quæ dividitur pariete : dixi supra, quod in pariete illo non potest fieri ostiū, quid si prius erat ostium in dicto pariete tempore divisionis, & nihil de ostio dictū fuit, vel est dictum quod stet clausum : an possit cogi, quod claudat pariete si-  
ve muro ? Et videtur quod sic, ut tollatur domino ostij facultas veniendi.

Y 3.

ad are-



- ad aream vicini : per not. in l. divus, de serv. rust. præd. & per ea quæ dixi supra in ver. sed si. Adde in contrarium, quod non possit cogi ad claudendum : quia nemo in suo laborare cogitur : ut l. 1. in fin. de aqu. plu. arc.
- 6 & ibi not. Sed si turbaverit \* vicinum in veniendo ex dicto ostio ad dictam curiam : videtur quod possit cogi ad cavendum de non veniendo amplius, per l. harum, & l. egi. si ser. ven. In hoc puto sic esse considerandum. Aut est actum expresse tempore divisionis, quid sit faciendum de dicto ostio. & istud est servandum. l. jurisgentium, §. prætor ait, ff. de pact. Aut nihil est actum : & tunc aut nihil novi facit, neq; turbavit vicinum : & hoc casu non tenetur ad aliud : quia divisio censetur esse facta, ut nihil novi fiat. Nemo enim in suo laborare cogitur regulariter, etiam si debeat servitutem : ut probatur in d. l. 1. §. fin. ff. de aqua plu. arcen. & ibi hoc not. & habetur in l. quoties. la 1. §. 1. de servi. nisi in servitute oneris ferendi, ut l. eum debere columnam, de serv. urb. præd. & dixi plene de servitute oneris ferendi. Aut aliquid novi facit : puta quia aperiendo januam turbavit vicinum in ejus curia : & tunc aut debetur servitus, quia promissit non aperire ostium & semper tenere ipsum clausum ? & cavere cogitur de amplius non impediendo, seu turbando, vel de non aperiendo illud ostium : per not. in d. l. harum. & l. egi. si ser. vend. & per no. per Bart. & Dd. in l. si prius. de novi oper. nunc. Aut nulla servitus est promissa vel debita : & tunc etiam hoc casu posturbationem cogitur cavere, sicut in interdicto, uti possidetis, ut probatur in l. unica. C. uti possidetis, & est text. cum gloss. in l. 1. §. hoc interdicto. in l. quæsitum. ff. de itin. actuque priva. & not. Bart. in l. 1. §. interdictum autem hoc. ff. uti poss. & Salic. in d. l. 1. in §. quæst. C. uti possid.
- 7 Nunquid autem dominus areæ possit claudere \* aream vicini ex parte sua versus curiam, affigendo tabulas januæ, ita quod dominus areæ non possit exire in aream suam. Et dico quod non, imo si affixerit, poterit dominus januæ propria autoritate remove : ut est text. in l. si vitem, §. qui ad januam. quod vi aut clam. & probatur in l. quemad. §. si protectum. ad l. Aq.
- 8 Sed nunquid \* usufructuarius eidem possit aditum anteriorem vel posteriorem claudere ? Et dicas quod non. tex. est in l. æquissimum, §. sed si aditum. de usufruct. ibi. vel aditus posticusve vertere : & ita tenet ibi Flor. qui dicit per illum tex. quod usufruct. vel inquilinus aditum posteriorem non potest immutare, nec loca aperta claudere : propter refugium tempore necessitatum necessarium, ut aperiantur propter conservationem personæ & rerum. Et ex hoc not. quod usufructuarius, vel inquilinus non potest in domo



in domo usufructuaria vel conducta facere ostium in porticu, si non est: Nam vulgo dici solet, quod huiusmodi ostium domum destruit, vel si est, ipsum claudere non potest, quia præsumitur esse utile domui, ex quo factum est. \* Item nunquid janua ostij possit alicui legari vel capi pro pig-nore, vel in executione sententiæ? Et dicas quod non *tex. est in l. cætera, §. hoc senatus. el. 2. de legat. 1. & ibi not.* facit ad hoc quod dixi in rubrica præcedenti, in 7. *quest.* \* Item notandum, quod non licet egredi civita-tem aliunde quam per portas sub pœna capitis, *text. est in l. fin. ff. de re- rum. divis.* de quo dicendum est, ut ibi, quia non est materia nostra.

Ultimo adde prædictis, \* quod aliquando ante ostium est vestibulum, quod est locus quidam ante ostia utriusque domus, per quod habetur adi- tus, & tecto coopertum est ut vestimento, sicut homo vestimento tegitur: *ut est tex. cum gl. in l. arbor. §. de vestibulo. cõmuni dividun. & ibi de hoc not. & habetur per Bart. in l. damni, §. cum parietis, de damno infect.*

## A D D I T I O,

a *Consuetud.* Quot actus requiruntur, ut quis dicatur habere aliquid in cõsuetudinem? Respond. quod in civilibus requiritur quod sint tot actus, quot faciunt præscriptionem: nam tres actus aut quatuor non faciunt cõsuetudinem, nisi sit legitime præscripta: *ut not. gl. in d. c. cum ecclesia, de causa possess. & proprie.* Verum est quod duo vel tres actus tumentur aliquem in possessione quousq; sit dubium 17. q. 2. *servitutum.* In criminalibus ve-ro introducitur per binum actum. *ff. de inoff. testa. l. nam & his. ff. ad Syl. l. si quis. §. quod sub eodem tecto. vide etiam Corn. 1. volu. cons. 89. & in 2. vol. cons. 90. in 3. vol. col. 179.*

De aditu seu itinere.

## CAP. XLIII.

¶ *Promiserit si mihi quispiam, ut per aream suam in domum meam, vel ex domo mea per aream suam, ire possim: nec de plano aditus sit, quoniam area sua domo mea al-tior est, an scalis vel gradus, aut clivos in meo, vel in suo facere debeam.*

**S**I quis mihi promissit \* ut per aream suam in domum meam, vel ex do-mo mea per aream suam ire, agere possim, nec de plano aditus sit, quia area sua est altior domo mea, an scalas vel gradus aut clivos facere debeam in meo vel suo? Et videtur quod in meo: quia solum est facta promissio, quod possim ire vel agere per fundum suum: non autem quod in suo pos-sim aliquid facere. Et pro hoc videtur text. in l. *super iter in prine. de aqua plu. arc.*



*plu arc.* Tamen contrarium est dicendum, videlicet quod scalas sive gradus aut clivos prope januam meam in solo vicini jure facere possim, dummodo ne quid ultra quā necessarium esset, causa itineris demoliatur *text. est singul. in l. servitutes quæ in superficie. §. si domo. de servi. urb. præd. & est ratio, quia si iter debetur, quia promissum est vel legatum in ea parte, qua nisi opere facto iri nō possit, licet fodiendo & subtrahendo iter facere. l. si iter. ff. de servit. tit. generali. & probatur in l. refectionis, cum ibi not. commun. præd.* Et quia ita materia itineris seu aditus est servitus urbana, & de ea satis dictum est supra in servitute itineris seu aditus: & est etiam rustica, reliqua reservo in seq. libro, in rubr. de servitute itineris, ubi plura dicemus: & adde quæ dixi in præced. rub. in ver. sed nunquid aditus. & not. per Bart. & Dd. in l. quod conclave. in fin. de dam. infect. & quod not. in c. unico, de consecr. ecclesiæ vel altar. lib. 6.

De claustro seu conclavi.

#### CAP. XLIV.

- 1 Claustrum unde dicatur.
- 2 Conclave in neutro genere, vel conclavi in feminino, quid sit.
- 3 Porticus quid proprie dicatur.
- 4 Homini privato an super locis publicis versus vias publicas edificare licitum sit: sicut communiter reperiuntur Paduæ & Bononiæ.
- 5 Domus appellatione an porticus contineatur.
- 6 Statutum si puniat committentem maleficium in domo vel inventum extra domum, an porticus etiam comprehendatur.
- 7 Duae domos si habeam habentes claustrum vel porticum communem in illarumedium: & unam simpliciter vendam & aliam retineam: cujus erit ipsius claustrum.
- 8 Porticum vel claustrum cooperientem solum suum si quis habeat, & in alieno requiescat, an dominium ejus suum sit.
- 9 Porticum vel claustrum cum columnis si quispiam facere velit, an possit imponere columnas, quæ unius ecclesiæ fuerunt.

I Sciendum est in primis, quid sit claustrū, conclave, & porticus, \* Claustrum dicitur quasi claudens, sive clam stans: id est, privans habitantes in eo, ne passim vagari liceat: ita not. Archid. in cap. 1. §. verum, in vers. more, de stat. re. in 6. & est locus religiosus: ut in cap. religiosus, de consuet. & idem not. ipse Archid. 7. quæst. 1. cap. fin. in fin. vers. claustra. ubi etiam dicit, quod hoc dictum à quodam animali, cujus nomen est Castor: quia cum sentit venatores, se ipsum castrat. Claustra etiam dicuntur instru-



instrumenta quæ claudunt domū vel aliquam ejus partem, ut ostia & portæ, quæ non adhærent, sed de nocte portantur ad claudendum. *ut est text. cum gloss. in l. fundi, in princ. super ver. claustra, de act. empt. \** Conclave 2  
 in neutro genere: vel conclavis in fœminino, dicitur cella vel camera secreta, vel clave alterius domus clausa, vel quæ sub multis clavibus continetur, vel ad quam per multas claves venit. Alibi dicitur conclave curia seu porticus inter duas domos: *ut de damn. infect. l. quod conclave, & habetur in cap. ubi periculum, §. in eod. de ele. lib. 6.* Alibi sumitur pro dormitorio. 12. *quæst. 1. omnes. & ibi hoc not.* Archi. vel secundum Bart. in d. l. quod conclave, in princip. conclave dicitur domus discooperta inter duas domos in quodam solario supra terram: ut accipitur hic. Item potest dici camera bene formata cum clavi: *ut leg. 1. §. de inspiciendo. de ventr. inspici.* & ita etiam potest capi d. leg. quod conclave. & ita etiam not. in l. foramen. de serv. urba. præd. Porticus \* vero dicitur locus coopertus desuper, discoopertus ante. & hoc modo accipitur in d. l. quod conclave. & in l. cætera. §. senatus, de leg. 1. secundum Bart. in d. l. quod conclave. qui etiam dicit quod mœniana, quæ in vulgari profercula dicuntur, possunt dici porticus, & hoc modo accipitur secundū gloss. in d. l. quod conclave. Circa porticum \* primo quæro, an sit licitum homini privato ædificare super 4  
 locis publicis, versus vias publicas, sicut communiter reperiuntur Paduæ & Bononiæ. Et de jure dico, quod non quia in loco publico non est licitum privato ædificare. l. 1. & 2. & per totum, ne quid in loco publi. cum simili. Sed de consuetudine servatur contrarium, quæ prævalet in locis ubi est. *ut gloss. not. in rubric. quæ sit longa consuet. in fin. & pro hoc l. an in totum. C. de ædific. privat.* & in hoc modus consuetudinis est servandus, *ut not. gloss. in d. l. an in totum. & in l. qui luminibus, de serv. urb. præd.* Secundo \* quæro, nunquid appellatione domus contineatur porticus: & videtur quod sic, per l. cætera, §. hoc senatus. de legat. 1. ubi ædes & porticus æquiparantur. Et sic facit ut statutum puniens existentes extra domum de nocte, sine lumine, non intelligatur punire existentes in porticu, secundum Bald. ibid. ad idem videtur esse text. in l. si quando, la secunda. de operibus publ. Sed certe in contrarium videtur facere textus in l. inter cætera. §. hoc senatus. de legat. 1. ubi ædes & porticus ponuntur tanquam diversa. Item quia domus consistit ex tecto, solo, & pariete, *ut l. cum qui ædes, de usucap.* sed porticus nō est hujusmodi, *ut supra dixi, ergo, &c.* In hoc puto sic esse distinguendum: Aut porticus est conjuncta domui, & ei affixa, & tunc 5  
 Z appella



- appellatione domus continetur : per dictam l. si quando. & per not. in c. 1. de consecrat. ecclesie vel altar. in sexto. Aut non est conjuncta vel affixa domui : & tunc secus, per prædicta. Et ex hoc \* infero ad decisionem statuti punientis committentem maleficium a in domo, vel inventum extra domum, an comprehendatur porticus : quia aut est extra domum, & non conjuncta vel affixa domui, & nullo modo comprehenditur : aut est conjuncta vel affixa domui, & tunc aut statutum loquitur per dictionem, In : puta, quia dicit, qui delinquit in domo : & tunc non comprehenditur porticus : quia dictio, in, significat in loco, & requirit tactum loci, ut l. 1. §. in flumine, de fluminibus & probatur l. is qui §. primo, conjuncta l. 2. §. primo, de religiosis. Nam aliud est porticus proprie, dato quod sit conjuncta domui : aliud est ipsa domus, intelligendo de porticu inferiori, id est, discooperto ante : secus in superiori parte supra porticum, in qua habitatur : quia illa dicitur proprie domus. & pro hoc facit l. fistulam, de servit. urb. præd. & quod ibi notat Bald. & Flor. per illum textum, qui dicunt, quod non est idem juris, ut de scalis & de muro : unde scalæ quæ sunt foris extra ostium, non continentur appellatione domus, & sic maleficium, quod fit in scalis exterioribus, non videtur esse factum in domo. Aut statutum loquitur per dictionem Ad : puta si quis fecerit insultum ad domum, tunc comprehenditur etiam faciens sub porticu : quia dicitur esse ad domum, id est, juxta domum, per not. per gloss. & Dd. in l. quidam Iberus, de serv. urb. præd. & ibi hoc not. Flor. de ista questione, vide plene per Albericum de Rosa. in l. præfenti, circa principium, de his qui ad eccles. confug. & in dicta l. cætera, §. hoc senatus, de leg. 1. & ibi per omnes Dd. Tercio quæro, \* habeo duas domos habentes claustrum vel porticum communem in medio illarum ædium : unam simpliciter vendo, & aliam retineo, cujus erit claustrum vel porticus ? Dic quod debet dividi, & medietas à latere emptoris erit sua, alia medietas à latere meo erit mea, ita not. dicit Bart. in d. l. quod conclave. per illum text. cum glo. fin. quæ incipit, per hoc apparet. facit pro hoc quod not. Bald. in c. 1. §. si quis de manso. in 5. col. versic. quid si quædam plateola est in medio, in rit. de controvers. invest. in usib. feudor. Sed Angel. in l. quod conclave. dicit hoc procedere, quando in utraq; domo esset ostium, per quod devenitur in dictum claustrum, & exitur, sed si in una domorum tantum esset ostium, per quod intratur, & exitur in claustrum seu porticum : tunc claustrum seu porticus erit illius tantum cujus est domus ostium habens, quod tene menti. Quarto quæro, \* quis

habet

habet porticum vel claustrum cooperiens solum suum, & requiescit in alieno, an dominium *b* ejus sit suum? Dic breviter, quod si ista duo concurrunt, scilicet quod cooperiat solum suum & requiescat in alieno jure servitutis. tunc claustrum sive porticus dicitur suum: *ut d. l. quod conclave.* secundum Bart. Angel. & Doct. ibi, alias si ista duo non concurrant, efficit illius in cujus solo requiescit, *l. quemadm. §. fin. ad leg. Aquil.* secundum Doct. *in d. l. quod conclave. quod est not.* Quinto & ultimo quæro, \* quis *9* vult facere porticum seu claustrum cum columnis, an possit imponere columnas, quæ fuerunt unius ecclesiæ. Et dicas breviter, quod si est porticus seu claustrum privati hominis, seu laici, & non potest. *text. est cum gloss. in c. ligna. in fin. de consecra. dist. 1. & habetur in c. cum ad hæc, de relig. do.* Sed si esset porticus seu claustrum alterius ecclesiæ vel monasterij, sic: *ut est tex. in d. c. ligna, & in c. seq. & ibi per Archid. & habetur per Dd. in d. c. ad hæc. per Alber. de Ros. in auth. multo magis. de sacros. eccl.*

## ADDITIO.

*a Maleficium.* Maleficium dicitur quodcunque crimen, ut furtum, rapina, & hujusmodi, *ut Institut. de oblig. quæ ex delict. nas.* Est etiam quasi maleficium, nocumentum quod fit proximo præter propositum: *ut Instit. de oblig. quæ ex quasi delict. nas. per totum.*

*b Dominium.* Dominium est jus habendi, possidendi, fruendi, & utendi, ac disponendi de aliqua re pro libito voluntatis, vel secundum aliquem determinatum modum à quadam superioritate vel autoritate diffinitum. *& vide Alex. in 3. parte summa, & Corn. 1. vol. conf. 98. & Alex. de Imo. 3. vol. conf. 78. in 2. colum. §. sentio tamen.*

De penu.

## CAP. XLV.

- 1 Penum subterraneam si quispiam habeat, quod à parte superiori in solo publico lumen recipere velit, nunquid possit.
- 2 Penum subterraneam si quispiam facere velit, & fodere subtus solum publicum, vel domum vicini, nunquid possit.
- 3 Penum subterraneam si velim facere quatenus se protendit solum meum, usque ad finem soli vicini, nunquid possim.

**Q**uidam \* habet penum subterraneam, vult recipere lumen à parte superiori in solo publico, nunquid possit? Et videtur quod non: quia in alieno quis non potest facere fenestram. *l. quemadm. §. si protectum, ad*

Z 2

*leg. Aquil.*



- leg. Aquil.* Item quia non potest in re cōmuni facere invito socio. *l. quidam Iberus, & ibi not. Dd. de serv. urb. præd.* & dicam infra de fenestra & balcone. Item quia in solo publico non est licitum ædificare : *l. 1. & 2. ne quid in loco publico.* & istud teneo de jure : sed de consuetudine vidi servari contrarium : quia quilibet pro libito voluntatis recipit lumen penoris ex solo publico : quæ consuetudo servanda est, *l. an in totum. C. de ædif. priva.* & pro hoc *glo. not. in rub. Cod. quæ sit long. consuet. in fin.* quæ loquitur de porticibus, *ut dixi in rubr. præcedenti, & in rubr. de ostio, vers. alia est q.* Credo tamen, quod per judicem cogi possit ad faciendum ferratum desuper, vel aliam cooperturam de ligno propter transeuntes, *arg. l. qui foveas, ad l. Aq.* & ita observatur in civitate Veronæ. Quid si \* unus vult facere penū subterraneam, & fodere subtus solum publicum, vel domum vicini, nūquid possit ? & dicas quod non : quia sicut solum unius debet esse liberum usq; ad cœlum. *l. fina. in prin. de serv. ff. & l. si vitem. §. pen. quod vi aut clam. & l. altius.* Item pro hoc *l. vend. §. si constat. commu. præd. & l. divortio. §. si vir in fundo solut. matrim.* Item quia non habet
- a* jus ad thesaurum *a* inveniendū in solo alieno, *l. unic. C. de thesaur. lib. 11.* Item quia speciale est in venis cotareis & marmoreis, *ut l. cunctis, & ibi glo. C. de metal. lib. 10. conjuncta l. 1. & l. quosdam. eodem rit.* quæ dicit, quod propter publicam utilitatem licitum est marmora & simil. sub fundo alieno fodere, dummodo dominus non patiatur damnum, *de quo vide omnino quod not. in l. inter publica, in 9. colum. de verb. sign. in §. publica.* ergo in alijs secus est jus commune, id est jus singulare, *& l. quod vero, ff. de leg.* Sed quid si volo facere penum subterraneam, quatenus se protendit solum meum usq; ad finem \* soli vicini, nunquid possim ? Et videtur
- 3* quod non : quia qui foveam facit juxta fundum vicini, debet tantum relinquere, quantum est profunditas foveæ, *text. est in l. fin. ff. fin. reg.* & maximè hoc videtur procedere, ubi in medio esset fundus communis vel vicini propter ejus periculum. vidi tamen observari cōtrarium : quia quilibet facit penum in suo, quatenus durat solum suum, dūmodo vicinus damnum non patiatur. *pro hoc l. fluminum. §. fin. de dam. infect.* & forte illa *l. fin* voluit loqui de simili fovea, quæ habet nomen speciale, sicut est penus : sed de illa tantum fovea, quæ stat in suo tantum simplici nomine : & propterea nō habet locum etiam in puteo, qui habet foveam profundam : quia perdit nomē foveæ, & assumit nomē putei : *pro hoc videtur tex. in d. l. fluminū. §. pen.* & ita cōmuniter observari vidi : de hoc dicam etiā aliquid infra de puteo & de fovea.

ADDI-



## ADDITIO.

1 *Ad thesaurum.* Utrum inveniens thesaurum teneatur restituere? Respon. quod si in suo solo invenit, suum erit: si vero in alieno solo & à casu, medietas erit sua, & alia medietas erit domini scli. si vero data opera, totum erit domini fundi. *Inst. de rer. divis. §. thesauros. & C. de thesaur. l. unica.* nec est verum quod dicit glo. in c. si quid 14. q. 5. quod inventus in oco sacro vel religioso sit inventoris, sed erit secundum distinctionē prædictam: ut expresse patet in d. §. thesauros.

De curia sive curte.

## CAP. XLVI.

- 1 Planicies terræ quid dicatur.
- 2 Domum si quispiam habeat cum tribus vel quatuor clusis, & in eorum medio una curia, sive curtis existat, in qua forte est unus puteus: & in quolibet dictorum clusorum est unum ostium, & ipse vendat, seu leget unum ex dictis clusis, sive curiam: an legatarius sive emptor dicto ostio uti possit, ex quo ad dictam curiam veniatur.
- 3 Domum inter feudatariam, & domum domini si una curia sit: seu plateola quomodo dividatur
- 4 Aqua cadens in curte mea naturaliter, & per se si ad curiam tuam discurrat, an tibi in curte tua aliquid facere licitum sit, ut aqua discursus impediatur, & in curte mea remaneat.

Curia dicitur \* planicies terræ, & de ista hic loquimur: alijs modis assumitur curia, ut not. Arch. 11. quæst. 1. quis clericus. \* Si quis habet domum cum tribus vel quatuor clusis, & in medio eorum sit una curia sive curtis, in qua forte est unus puteus, & in quolibet dictorum clusorum est unum ostium, & vendidit, sive legavit unum ex dictis clusis, sive curiam, an legatarius sive emptor possit uti dicto ostio, ex quo veniatur ad dictam curiam, & sic an possit exire per dictum ostium ad curiam prædictam causa veniendi ex dicta curia, puta in viam publicam, vel causa hauriendi aquam ex puteo, qui est in dicta curia, vel alia de causa? Et dico breviter, quod non: quia in emptione vel legato via vel iter non venit, nisi fuerit expressum, l. in vendendo. de contrah. empt. Et idem si essent plures fratres vel consanguinei, qui dividerent unam domum, quæ haberet plures partes: & in medio earum esset curia, quæ uni in divisione contingeret, alijs pars dictæ domus cū curia, vel aliæ duæ partes sine curia: hi qui habuerunt partem domus sine curia, nō poterunt per partes suas venire in curiam aliqua de causa: & ideo cogi poterunt, ut claudant ostia sive portas quæ

Z 3

tas quæ



- tas quæ sunt in dictis clusis versus dictam curiam. & pro prædictis omnibus vide tex. & quod ibi not. Bald. & Flor. in *l. si fundum*, §. *quæcunque de ser. urb. præd.* quod not. quia quotidianum, & bis habui de facto. Adde prædictis quæ dixi sup. de servitute itineris seu aditus, & supra de pariete live muro. versi. sed nunquid vicinus poterit in muro suo facere ostiū
- 3 & supra de ostio live porta, versi. sed dubium est si quis potest. Quid \* si inter domum feudatariam & domum domini est una curia seu plateola. Dic quod per chordulam dividi debet versus domum domini, & illa dimidia erit sua : alia dimidia versus domum vasalli, erit vasalli : sicut fit inter duos proprietarios : ut not. Bart. in *l. quod conclave, de damno infect.* & dixi supra de clauetro live porticu. in 3. quæst. & ita not. Bald. in c. 1. §. / *quis de manso. in tit. de controver. investit. in usib. feud.* qui dicit hoc procedere, si patitur divisionem. Curia aliquando enim est ita modica quod dividi non potest, & tunc de ea idem est dicendum quod de vestibulo. *l. / ut certus. §. fin. commod. & l. arbor. §. de vestibulo. communi dividun.* de quo vestibulo dixi supra de ostio live porta, in fin. Sed \* quid si aqua cadens in curte mea naturaliter, & per se discurret ad curiam tuam, an sit tibi licitum in curte tua aliquid facere, propter quod discursus aquæ impediat, & remaneat in curte mea ? Et dicas quod sic. *argum. l. 1. §. sunt qui putant, ne quid in loc. publ.* & ita Paul. de Castr. in *l. quoties. la 1. de serv.* & dixi vobis supra in quarta divisione servitutis. versi. & primo videamus ibi, & hoc sequitur. & adde tex. in *l. 2. §. si quis in suo.* & ibi Bart. *ne quis in loco publico*, quod tene menti.
- 4

De puteo, cisterna, & lavello.

CAP. XLVII.

- 1 Domum inter feudatarij & domum domini si unus puteus tantum existat, cujus aqua non sufficit utriq, quis præferatur.
- 2 Puteus communis si inter duos vicinos sit, an dividi possit, & quo iudicio.
- 3 Vicini civitatis vel loci an ad locum communem, ut puta furnum, contribuere teneantur.
- 4 Communitas seu vicinia si habeat unum puteum, vel furnum vel porticum communem, qui purgatione vel refectiōe egeat, & quidam ex vicinis collectæ expensas evitare volens usui vel commoio illius renunciare velit, an possit.
- 5 Puteum si in domo mea aperiam, quo aperto venæ tui putei præcisæ sint, an tenear
- 6 Interdictum de fonte an competat, qui uti prohibetur puteo vivam aquam non habente.

7 Pute

- 7 Puteum, vel cisternam, aut lavellum prope vicini fundum fodere an licitum sit nullo spacio interposito.
- 8 Cisternam si quis aperuerit, vel foderit, & eam non cooperuerit, ceciderint bos, vel asinus in eam, an talis teneatur
- 9 Cisternas habens, si cisternas legaverit, an debeatur aqua in ea regione, in qua aqua venalis est, ut in regione Africae, & Ægypti.
- 10 Cisternas habentem an servitus vel obligatio personalis sequatur.

**I**nter domum \* feudatarij, & domum domini est unus puteus tantum, 1  
 cujus aqua non sufficit utriq; , quis præferatur? Et videtur quod dominus, tanquam habens majorem partem: habet enim domum alteram pleno jure, & in altera feudataria nudâ proprietatem. *l. sancimus. circa princ. Cod. de dona.* & ita dicit not. Bald. *e. 1. §. si quis de manso. versicul. quæro quid si inter dominum. de controver. investit. in usib. feud.* Sed \* quid si inter 2  
 duos vicinos est puteus cõmunis, an possit dividi, & quo judicio? Dic quod potest, communi divid. si solum ejus sit commune ipsorum, vel viciniae ipsorum adjudicaretur, *ut est text. in l. 4. §. communi divid.* ibi Flor. qui dicit, secus esse, si ipsi haberent solum jus hauriendi aquam: quia forte solum in quo est puteus, sit publicum, vel aliorum. Sed quæro \* nun- 3  
 quid vicini civitatis, vel loci teneantur contribuere ad locum communem, ut furnum? Et videtur quod sic, *per text. cum gloss. in l. 1. ad leg. Rhod. de act.* & ibi hoc tenuit Ubert. de Bobio, & Alber. de Ros. & pro hoc *l. ad reparationem, C. de aquæduct. lib. 11. & l. ad portus, C. de operib. publ. & l. ad instructionem, C. de sacros. eccles.* & istud est verissimum, ut patebit quæ statim dicam in seq. q. Sed pone, \* quædam communitas seu vicinia 4  
 habet unum puteum, vel furnum, vel porticum communem, qui eget refectione, vel purgatione: quidam ex vicinis volens evitare collectionem sive expensam collectæ, dicit quod vult renunciare usui vel commodo illius rei: quæritur an possit? Ista q. formatur per Spec. *in tit. de censi. §. 1. versic. item pone. quædam vicinia*, ubi plene. & idē quasi de verbo ad verbum scribit Alber. de Ros. *in suo tract. statutorum, in prima parte, c. 35.* & ponitur etiam per Flor. *in l. cum fructuarius, de usufr.* & vide quod ponit Dyn. *in l. Imperator. §. centum, de leg. 2.* & Iac. de Are. *in l. prætor. §. hoc edito. de damno. infect.* In qua q. videtur, quod renunciare non possit, & expensam evitare, *per d. l. ad reparationem. & l. ad portus.* Item quia lex videtur imponere onus incumbens domui, non personæ, *argum. l. fin. quæ incipit, ediles de via publ.* Item pro hoc, quia vassallus non potest se exime-



eximere servitio domini renunciando feudo, ut habetur per gl. ordin. in c. 1. §. *similiter. in tit. de cap. qui cur. vendidit.* & per gloss. & Iaco. de Belui. Nic. de Neap. & Dd. in c. 1. *de vasallo. qui cont. constit. Lotha. beneficium aliena. in usib. feud.* & per glo. & Dd. in c. *quæ in eccles. extra de constit.* & per Spec. in titul. *de feud. §. quoniam. versic. 28.* & per Bald. in c. 1. §. *clausulis. in tit. de prohibi. feud. ali.* & per Dyn. & Bart. in l. *si is cum quo. de aqua plu. arcen.* & per Flor. in l. *si absente.* & in l. *cum fructu.* & ibi omnino vide de usufructu. In contrarium videtur illa regula vulgaris, quæ dicit, quod pars potest renunciare juri suo. l. *si quis in conscribendo. C. de pact. cum simil.* Item pro hoc l. prætor ait. §. *si.* & quod ibi not. de dam. infect. Item l. *si forte. §. 2. si servi. vend.* & d. l. *cum fructuarius.* Item quia si aliquis est de collegio, potest renunciare, & ab eo recedere. l. 1. in fin. *de colle. illiciti.* Item pro hoc totus titulus *de relig.* & l. 2. §. *vicinales. ne quid in loco publico.* Sed pro decisione breviter sic distingue: Aut puteus vel furnus indiget reparatione temporis præteriti aut futuri. Primo casu tenetur indistincte contribuere, nec potest renunciare in damnū viciniae, & est ratio, quia jam utilitatem accepit ex usu, sicut alij vicini: unde sicut sentit commodum, ita sentire debet incommodum, ut l. *secundum naturam. de regul. jur.* & c. *qui sentit onus. eod. titu. in 6.* Secundo casu, quando ratione futuri temporis: & tunc aut vult stare in vicinitate seu vicinia: & isto casu licet nolit uti puteo vel furno, quia forte habet unum in domo, tamē poterit cogi ad reficiendum seu contribuendum: quia istud est onus impositum domui, & non personæ, argu. d. l. *adiles. de via publica.* item quia puteus vel furnus sunt communes universitatis, non ut singulorum, in rebus autem universitatis nō attenditur voluntas unius, sed majoris partis, l. *quod major. ad municip. cum sim.* Aut non vult amplius stare in vicinia vel communitate: & sic vult renunciare, nedum usui putei vel furni, sed etiam viciniae vel communitati: & tunc teneo, quod non sit obligatus ratione futuri temporis, licet Alber. & Flor. videantur velle, quod indistincte teneantur cōtribuere: & moveor per ea quæ dixi supra pro parte negativa. & adde quod de puteo, lacu, & piscina reficiendis & purgandis interdictum competit. text. est in l. 1. *versic. pen. ff. de fonte.* Et quid sit reficere & purgare, vide tex. in l. 1. §. *reficere. §. purgandi de rivis.* Quid \* si in domo mea puteum aperio, quo aperto venæ putei tui præcisæ sunt, antencar? Et dic quod non. text. est in l. *fluminum. §. pen. versic. idem videmus.* & ibi etiam §. *fin. cum duabus legib. sequen.* & quod ibi no. de dam. infect.



*infect.* & l. 1. §. *denique. de aqua plu. arcen.* & Paul. de Castr. in l. *si tibi. in fin. C. de servit.* Sed \* nunquid interdictum de fonte competat illi qui uti prohibetur puteo vivam aquam non habente? Et dicas quod non, *text. est in l. 1. §. hoc interdicto. de fonte.* & ibi omnino vide Bar. qui per illum text. dicit not. quod statutum prohibens mulieres portare perlas, intelligitur de veris & naturalibus, non autem de fictis & compositis. Et ego dixi de verb. signi. l. *mulieres. in princi. in 10. & ult. quæst.* ubi posui aliqua de ornatu mulierum. Adde prædictis, quod vendita domo non solum venit puteus, qui est in ea, sed etiam putcalia, id est quibus puteus cooperitur & funes, quibus trahitur aqua, & quædam alia veniunt, de quibus omnibus vide text. l. *Julianus. §. fina cum l. seq. de action. empte.* & venit etiam rota & situla, ut l. *qui fundum. §. fin. de contrahen. emptio.* & omnia quæ dicta sunt supra de puteo, habent locum in cisterna, & lavello. Et sciendum est, quod cisterna est, quæ non habet aquam perpetuam nec vivam, *text. est in l. 1. §. hoc interdicto. ff. de fonte.* Et istud patet manifeste Venetijs, ubi sunt cisternæ, quæ sæpissime deducuntur ad siccitatem. Lavellum autem intelligo locum, in quo colligitur aqua pro pannis lavandis vel animalibus potandis. \* Sed an sit licitum fodere puteum vel cisternam aut lavellum prope fundum vicini nullo spacio interposito? Et videtur quod debeat dimitti tantum spatium, quantum est profunditas foveæ, per l. *fina. fin. reg.* Ego teneo contrarium: quia illæ non sunt proprie foveæ, sed habent alia nomina specialia, ut dixi supra de penu. in fin. ubi vide. \* Si quis foderit cisternam, & non cooperuerit, cecideritq; bos vel asinus in eam, dic, quod dominus cisternæ tenetur reddere pretium jumentorum, quod autem mortuum est, ipsius domini cisternæ erit, ut in l. 2. extra, de injurijs & damno dato. & est casus notab. qui limitat materiam positam in l. *Stichus. de verbor. obligat.* videlicet, ut quod ex re mea superest, meum est: & mihi reddi debet, l. *solum. §. meum. de rei vendi.* intellige, nisi ex culpa alterius pereat, ut ibi ita not. Ludo. Roma. in d. l. *Stichus. in fin.* qui tamen intelligit, quando cisterna fieret in publico, argu. l. *foveas. ad leg. Aquil.* secus in privato, ut not. glo. in d. c. 2. de injurijs & damno dato. \* Ultimo, unus habens cisternas, legavit cisternas, an debeatur aqua in ea regione, in qua aqua venalis est in regione Africæ, & Ægypti, ut dicit text. in l. *Mela. §. fin. de ciba. leg. & not. Bart. in l. 1. cod. tit.* & sicut Bononiæ, Ferrariæ, & Venetijs, & dicas quod sic, sive habeat cisternas, sive non, ut est casus in d. l. 1. \* Sed quando habet cisternas, an tunc erit servitus vel obligatio

Aa

perso-



personalis? vide omnino text. glo. & Barto. in d. l. *Mela*. §. *finis*. & dixi plene supra in princ. post definitionem servitutis realis: in illa quaestione quomodo cognoscatur an sint servitutes reales vel personales.

De cloaca.

CAP. XLVIII.

- 1 Cloaca quid proprie sit, & quid ejus appellatione veniat
  - 2 Statutum si dictaverit, quod si quis offenderit aliquem in domo, puniatur in tantum: an offendens in ostio, statuti poena teneatur.
  - 3 Domo in sua privata quis non potest exercere artem, per quam malus odor, seu fetor vicinis fiat.
  - 4 Cloacam inter aedes meas & tuas, te etiam invito, & contradicente, an de novo mihi facere liceat: & si denunciis novum opus, tuam denunciationem contemnere possim.
  - 5 Cloacæ usum aliquis si habeat vi, clam, vel precario: & velit cloacam reficere, vel purgare, an contra impediens sibi interdictum cloacæ prohibitorium competat.
  - 6 Cloacam in muro communi, invito altero socio, an uni socio facere liceat.
  - 7 Cloacam in fundo vel domo sua an facere licitum sit, & ex ea aquam in viam publicam mittere.
  - 8 Aquæductum loco cloacæ usque ad viam publicam an facere liceat.
  - 9 Vsumfructum in fundo vel cloaca publica si quispiam habeat, & refectione, vel reparatione indigeat, an istud onus ad ipsum spectet.
  - 10 Ius agendi seu prohibendi aliquid an solum ædilibus, vel habentibus curam civitatis, vel alijs competere possit
  - 11 Privato vel forensi, an competat ius agendi, vel prohibendi aliquid actione populari.
  - 12 Actio quænam sit, quæ pro cloacæ competat.
  - 13 Interdictum prohibitorium & restitutorium ad hoc ut competant, quæ necessaria sint.
  - 14 Libellus & positiones in actionibus popularibus quomodo formari debeant.
- 1 **C**Loaca \* est locus concavus, per quem colluvies quædam fluit, ut dicit text. in l. 1. §. *cloaca autem*. ff. de *cloacis*. qui subdit, quod cloacæ appellatione, & tubus & fistula continentur, & tubus dicitur foramen cloacæ, ubi purgatur colluvies aquæ: fistula vero est aliud genus instrumenti ad idem, secundum glo. ibi. ex quo not. secundum Bart. ibi, quod appellatione cloacæ continetur etiam ostium cloacæ. \* Quod facit ad q. in statutis dicentibus, quod si quis offenderit aliquem in domo, puniatur in tantum, ut offendens in ostio teneatur poena statuti: quia appellatione domus continetur ostium, & alia quæ eidem sunt affixa, etiam si protenderentur



rentur extra domum, *l. aqueductus. cum l. seq. de contrahen. empt. & l. si venditor. §. fin. de act. empt.* & dixi aliquid in titul. præcedenti, intelligo tamen de ostio intra clausuram existente: quia tunc nō diceretur factum in domo, *l. 1. §. flumine. de flumi.* de quo dic ut per Bart. *in d. l. 1. de cloacis.* & in *l. cætera. §. hoc senatus. de leg. 1.* & per Bal. *in l. data opera. C. qui accus. non poss.* & vide quæ plenius dixi supra de claustro, *in 3. q.* Item cloaca quædam est privata, quædam est publica, *l. 1. §. hoc autem de cloacis.* Item sciendum est, quod prætor introduxit duo interdicta. Unum de cloacis purgandis & reficiendis: & istud est prohibitorium, quia nemo debet prohiberi reficere & purgare cloacam, *l. 1. §. 1. de cloacis.* Aliud est restitutoriū, quia nemo debet aliquid in cloacis mittere, propter quod deterior fiat, *ut d. l. 1. §. fin.* & est ratio quia hæc interdicta pertinent ad salubritatem & tutelam civitatis, nam & cælum pestilens & ruinas immunditiæ cloacarum minantur. Item si non reficiuntur, *tex. est not. in d. l. 1. §. de cloacis.* & ibi vide gl. 1. & adde gl. not. *in l. pen. §. in ver. quem cæl. quod vi aut clam.* quæ dicit, quod aer corrumpitur apponendo ster-  
cus, vel cloacam aperiendo, & vide alium text. not. & sing. *in l. 2. §. idem ait. si in publ. cum glo. ne quid in loc. publ.* per quem tex. cum glo. alias ju-  
dicavi. Quod \* quis non potest in domo sua privata exercere artem, per  
quam malus odor seu foetor fiat vicinis: & per prædicta teneo, quod non  
sit licitū privato aperire de die cloacam, vel necessarium, aut similia pro-  
pter foetorem, sed nocte tantummodo, nisi subsit necessitas, & non alias,  
quod est not. Quæro \* primo circa istam materiam cloacarum, an liceat  
mihi cloacam de novo facere inter ædes meas & tuas, te invito & contra-  
dicente: & si denuncias novum opus, possim tuam denunciationem con-  
temnere. Videtur quod non, per ea quæ dixi supra de penu, *in 2. q. & per  
tot. tit. de nov. oper. nun.* tamen contrarium teneas per *l. 1. §. si quis mihi  
purganti. & l. fina. de cloacis.* dummodo si in viam publicam a velis cloa-  
cam facere, facias permittente illo cui viarum publicarum cura committi-  
tur, *ut d. l. fina. & ibi glo.* & ita tenet Rosfred. *in suis libellis, in titul. si vis  
cloacam tuam purgare in fin.* & vide text. *in d. l. 1. in fin.* & in §. deinde ait  
prætor. cum seq. & vide omnino *l. de pupillo. §. si quis rivos. cum seq. de no.  
ope. nun.* ubi de hoc, quomodo declaratur. \* Quæro secundo aliquis ha-  
bet usum cloacæ, vi clam, vel precario: vult cloacam reficere vel purga-  
re, an contra impediētes sibi competat interdictum cloacæ prohibitori-  
um. dic quod sic, *l. 1. §. hoc interdictum, §. de cloacis.* & ratio ponitur ibi.

Aa 2

&amp; d. §.



- 6 *§ d. §. si quis rivus.* \* Quæro tertio, an sit licitum uni socio facere cloacam in muro communi, invito altero socio, de hoc dic ut dicam infra, de balneo seu stufa, de necessario. &c. Quæro \* quarto, an sit licitum facere cloacam in fundo vel domo sua, & ex ea immittere aquam in viam publicam. & dicas quod sic, nisi ex illa aqua via efficeretur minus habilis, *ut est text. in l. 2. §. si quis cloacam. ne quid in loco publ.* & via dicitur fieri minus habilis sive deterior, si usus ejus ad commeandum corrumpatur, hoc est, ad eundem vel agendum: ut cum plana fuerit, clivosa fiat, vel ex molli aspera, aut angustior ex latiore, aut palustris ex sicca, *ut est text. in d. l. 2.*
- 8 *§. deterio rem autem.* & vide in seq. \* Quæro quinto, nunquid liceat facere aquæduct. loco cloacæ usq; ad viam publicam? Et dic quod sic, *ut in q. præcedenti,* & ita observatur etiam de facto. Sed adverte, quia post ductū prædictum nō est licitum mittere ad viam publicam aliquid fœtidum, vel turpe, vel stercus, sive lavetur latrina, *ut est text. in l. ædiles. in fin. de via publi. alleg. in tit. de loc. publ. fruendo.* pro hoc gloss. *in l. pen. quod vi aut clam.* & ideo nō esset licitū lavare in domo vegetes, in quibus fuisset vinū fœtidum, vel alia vasa fœtida, si aqua illa veniret in viā publicam. quod nō, quia multi contra faciunt & male. Nam ædiles curules, vel qui præpositi sunt vijs publicis, hoc permittere non deberent, *ut dicit d. l. ædiles, in fin.*
- 9 & vide quod dicam in 7. quæst. Quæro \* sexto, aliquis habet usumfr. in fundo vel cloaca publica, quæ indiget refectione vel reparatione, an istud onus spectet ad ipsum. Et dicas quod sic, & non ad proprietarium, *ut l. si pendentes. §. si quid cloacarij. & ibi Flor. de usufr.* \* Quæro septimo, an jus agendi seu prohibendi competat solum ædilibus seu habentibus curam civitatis vel alijs. Et dic quod illis quorum interest, competit jus, puta quia sunt de eadem contrata. & istud est clarum, *ut probatur in l. 2.*
- 11 *§. pen. ne quid in loc. publ.* \* Sed quod si nihil aut parum interest privati: puta quia est de alia contrata. Et dicas idem: quia actio popularis est, *ut est glo. valde. nō. in d. §. pen.* quæ non est alibi, secundum Ang. *in l. in provinciali. §. 1. de no. ope. nun.* & cōmuniter tenetur, ut dicit Ioan. de Ana. *in c. qualiter & quando. el 2. in 12. col. de accusf.* de quo vide per Dd. *in d.*
- b *§. pen.* ubi probatur hæc decisio. Sed quid si esset forensis b, & idem si nomine publico agat, de quo dic, ut plene per Bart. & Dd. *in d. §. si.* \* Quæro octavo, quæ actio competat pro istis cloacis. Dic duo interdicta: unū prohibitorium, aliud restitutorium, ut probatur *in l. 1. in princ. de cloa.* & dixi supra circa principium. Et idem Ioan. in arbore sua actionum fecit duos



duos articulos de his duobus interdictis. \* Quæro nono, quæ sint neces- 13  
saria, ut competant ista duo interdicta. Dic tria principaliter. Primum  
quod sit cloaca, sed quid sit cloaca, vide supra in princ. Secundum, quod  
aliquis prohibeat te volentem purgare cloacam factam : vel reficere vel  
aliquid est immissum, in quo usus cloacæ impediatur, quod removeatur,  
*ut d. l. 1. in princ.* Tertium, quod ille qui vult reficere vel purgare cloa-  
cam, caveat vicino de damno infect. *l. 1. §. si quis purganti. de cloacis &*  
*ita tenet Rofre. in ti. si vis cloacam tuam purgare. &c.* \* Quæro decimo 14  
& ultimo : quomodo & qualiter debeant positiones, & qualiter debeat  
formari libellus, & vide in dicto suo libello, ubi plene. Cætera dic, *ut per* c  
*tex. & gl. in d. l. 1. §. 2. de cloacis.*

## ADDITIO.

a *Viam publicam.* An liceat ædificare in via publica & si est ædificatū,  
an ædificans debeat ædificium remove, vide Corn. 2. vol. consi. 281. &  
quomodo intelligitur verbum, juxta vias publicas, vide Alex. 3. vol. consi.  
73. 1. col. §. fin. & quasi per totum consilium.

b *Forensis.* An dicatur forensis, qui habet domum conductam in civi-  
tate, licet firmiter non habitet, vide Cor. 1. vol. consi. 209. & 4. vol. consi.  
194. & consil. 72. & in 2. vol. consi. 94. & consi. 144. & 4. vol. consi. 147.  
*incip. pro decisione.*

c *Libellus.* Utrum & quomodo in libellis procedat conclusio generalis,  
vide Alex. 1. volum. consil. 121. in 5. col. §. non ob. istud. & quod in libel-  
verba improprientur, ad finem, ut sustententur. *habes consil. 121. in 2. §.*  
*pro hoc etiam.* & de importantia illius clausulæ, quæ consuevit apponi in li-  
bellis, petens super præmissis sibi justitiam ministrari, vide consil. 121. in 2.  
col. §. alio fundamento. & in 5. col. §. non ob. illud. & quasi per totum consi.  
ubi ponit de virtute clausulæ, nō astringens, &c. & an libellum obscurum  
productum à domino possit procurator sine speciali mandato declarare,  
*habes vol. 5. consi. 78. circa fin. 3. col. in §. præterea. in fin. §.*

De fistula.

## CAP. XLXIX.

- 1 *Fistulæ quid proprie sint.*
- 2 *Castellum quid proprie dicatur.*
- 3 *Licentiam habens à principe vel superiore avertendi aquam ex publico, debet eam  
ducere per castellum, vel per fistulas, ne matrices fistulæ corrumpantur : & con-*

A a 3

na fa-



*tra faciens concessionis beneficium perdit, & etiam in corpore punitur.*

- 4 Socio an liceat facere in pariete communi fistulam, vel canale aliquod per quod aqua pluvia arceatur, sive recipiatur.
- 5 Domorum in venditione an etiam servitutes veniant.
- 1 **F**istulae \* sunt vasa plumbea, vel fictilia, aut lignea, per quæ ex castello, vel ex cælo aqua ducitur, *ut leg. si fistula. & l. fistulam. de servit. urba. præd. & l. fistulas. si serv. vend. & l. fundi. §. pen. & fi. eod. tit. & dixi aliquid supra de cloacis, in princ. & vocantur quandoq; matrices, ut l. eos. C. de aquaduct. lib. 11. & regulariter apud nos dicuntur canalia, & possunt*
- 2 confitere ex quacunq; materia. Et dicitur castellū receptaculum, \* quod aquam recipit. *l. 1. §. hoc interdictum necessario, de aqua quotid. & æsti. & dicitur propter locum circumdatum ad modum castelli, ubi congregatur & unde ducitur aqua, ut dicit gloss. in d. l. fundi, §. ab eo. & in d. l. eos,*
- 3 Et \* not. quod habens licentiam à principe vel superiore avertendi aquam ex publico debet eam ducere per castellum, per fistulas, ne matrices fistulae corrumpantur: & contra faciens perdit beneficium concessionis: & punitur etiam in corpore. *casus est in d. l. eos, quod not. Nunquid autem*
- 4 liceat \* socio facere in pariete communi fistulam vel aliquod canale, per quod aqua pluvia arceatur sive recipiatur? Dic quod non *l. fistulam. 19. ff. de serv. urb. præd. l. fistulas. si serv. vend. Et ita tenet Angel. & Dd. in l. inter quos, in 4. col. in princ. in versic. simile in pariete. de damn. infect. Et idem tenet Ioan. Pet. de Papia. in ult. libro, in antepenul. gloss. ex hoc not. quod etiam in pariete communi, non licet etiam facere aquarolum vel sicculum, secundum Barto. qui etiam ita not. per l. fistulam: per illum text. de ser. urb. præd. imo plus non licet habere aquarolum in pariete proprio, si per eum aqua missa inundaret in parietem vicini: ut d. l. fistulam. & ibi hoc tenet Barto. & adde omnino quæ dicam infra de balneo & necessarie & cellario, & in specie de aquarolo seu canali: & ea quæ dicuntur hic, & plurimorum conveniunt. Sed \* an prædicta veniant in venditione domorum? Dic quod sic. *text. est in d. l. fundi. §. Labeo. & in l. venditor hominis, §. si. de act. empt. & l. fistulas, in prin. de contrah. empt.**

De furno.

CAP. L.

- 1 Furnum si juxta communem parietem habeas, & damnum parieti dat, vel verisimiliter dare potest, an tecum agi possit.

2 Fur-



- 2 Furnum seu molendinum in aliqua villa vel vicinia si quispiam habuerit, & habeat, & omnes de dicto loco jam longissimo tempore etiam eo cuius in contrarium memoria non existat, semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo seu macinando, & alius furnum noviter construere velit: an ne construat prohibere possit
- 3 Promiserit si mihi quispiam coquere panes in furno suo pro tota mea familia, an hæc servitus, vel obligatio personalis esse dicatur.
- 4 Promiserit si aliquis mihi & Titio, quod possim coquere in furno suo omni hebdomada decem sestaria frumenti & Titius decessit, utrum Titij portio mihi accrescat.
- 5 Pactum si fecerim cum furnario, ut coqueres panem pro me & familia mea singulis annis: vel perpetuo: quod sibi darem omni anno 10. libr. sed tunc habebam duos filios tantum, & postea mihi plures alij filij nati sunt, & sic famil. mea aucta est: an mihi panem pro eodem pretio coquere teneatur.
- 6 Servitus si luminibus imposita sit, iam de presentibus, quam de futuris simpliciter intelligitur.
- 7 Inspicitur multoties quod evenire potest.
- 8 Contrariorum eadem est disciplina.
- 9 Conduxi si quispiam unum molendinum cum quatuor rotis, & convenit prestare modios 10. pro qualibet rota: & postea conductor ibi aliam rotam construxerit, an pro illa nova rota aliquid solvere teneatur.
- 10 Paterfam. cum abbate & conventu ejusdem monasterij si pactus fuerit, quod molendinum dicti monasterij sibi & familia sua pro certa pensione molere deberet, sine læsione dicti monasterij pacti initii tempore: & postea filiorum quilibet habet ita magnam familiam, sicut habebat paterfam. celebrati contractus tempore: & quilibet ipsorum vult molere ad molendinum, sicut eorum pater faciebat, quid juris.
- 11 Verba in dubio secundum præsens tempus intelliguntur, sicut contractus in dubio intelligitur rebus sic stantibus.
- 12 Verba contractus intelliguntur secundum quod apparet contractus tempore.
- 13 Hæredum ex persona conditionis obligatio mutari non debet.
- 14 Expensa ubi crescit & labor, pretium seu solarium crescere debet.
- 15 Famulus si convenit stare cum tribus scholaribus pro certo pretio quolibet mense: & unus scholaris moritur, vel recedit, solarium minui debet.
- 16 Conventio ad incogitata non extenditur.
- 17 Infinitus evitanda est.
- 18 Concessum si fuerit alicui, quod in aliquo nemore pro se & familia sua ligna incidere deberet, & multu relictu familijs recedat, an & quantum incidere possit.
- 19 Prædium si quispiam alicui monasterio dederit, ut perpetuo ad suum molendinum sibi & filijs suis granum molere deberet: & postea filij superexcreverint, quid juris.
- 20 Monasterium si promisit mihi & familie mee molere frumentum, non tenetur hæredibus molere in majori quantitate, quam mihi teneretur.
- 21 Promiserit si rusticus quidam cuilibet canonico pro anniversario 10. dare: & promissionis tempore non erant nisi 10. canonici, deinde 20. existant, an omnibus teneatur,

22. Per-



22 *Perpetuo seu in perpetuum quis se obligare potest.*

23 *Furnum in muro communi, invito socio, vel juxta vicini murum, eo invito, an facere liceat.*

- 1 **S**I furnum \* juxta communem parietem habeas, & damnum dat parieti, vel verisimiliter dare potest, an tecum agi possit? Dic si damnum dedit parieti: puta quia paries exustus sit, agi potest actione in factum l. Aquilæ: *ut est text. in l. si servus servum, §. si furnum, ad l. Aquil. & ibi Dd. & l. fluminum. §. præterea, si furni. & ibi plene de hoc not. ff. de damn. infecto.* Sed si non damnum dederit, an possit peti cautio de damn. infecto. Et videtur quod sic: *per d. §. si furnum.* In contrarium videtur, *per d. §. præterea*, glo. ibi soluit pluribus modis. Sed tu breviter concludas: aut timetur damnum ex vitio furni tantum: aut ex vitio seu culpa furnarij tantum: aut ex vitio seu culpa furni & furnarij. Primo casu, quando timetur damnum ex vitio furni tantum, potest peti cautio: *& ita loquitur d. §. si furnum.* Et est ratio, quia tunc istud vitium cadit in actionem in factum utilem l. Aqu. quæ non excludit istam cautionem. ut ibi & ita tenet Bart. & Dd. *in d. §. præte. & Flor. in d. §. si furnum.* Secundo casu quando timetur damnum ex vitio furnarij tantum, & tunc sub distingue: Aut damnum timetur ex facto furnarij: aut ex non facto, puta negligentia vel omissione: si ex facto, puta quia imponit in furno maximum ignem: & tunc non competit cautio damni infecti *& ita loquitur d. §. præterea si furni.* & est ratio, quia quando principaliter datur damnum à furnario culpa sua competit contra ipsum actio. l. Aquil. directa. ex 3. c. *ut d. l. si servus servum, §. tertio autē capite*, & ista actio est directa ordinarie, quod facit cessare cautionem damni infecti, quæ est extraordinaria: *juxta not. per Bart. in l. in provinciali, §. 1. de nov. ope. nun. & ita tenet Bar. in d. §. præterea.* Si vero timetur damnum ex non facto, puta ex negligentia vel omissione furnarij: & tunc potest peti cautio: quia non competit actio, l. Aquil. *casus est no. in l. si cujus, §. de præteritis. 2. in fin. de usufr.* & ita tenet Angel. *in d. §. præterea.* Tertio casu principali, quando timetur damnum ex culpa furni, & furnarij simul: tunc dic idem quod in primo casu, scilicet quod possit peti cautio, secundum Barto. & Dd. *in d. §. præterea*, & circa prædicta vide omnino Ang. *in d. §. præterea*, & Flo. *in d. §. si furnum.* \* Secunda quaestio est, quidam habuit, & habet furnum seu molendinum in aliqua villa, vel vicinia: & omnes de dicto loco jam longissimo tempore etiam ejus initij, cujus non existat memoria in contrarium, semper venerunt ad di-



ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo seu macinando, alius vult furnum seu molendinum noviter construere, an possit prohibere ne construat. Et videtur quod sic, quia non debet immutari antiqua consuetudo in præjudicium alterius. *l. si manifeste, C. de serv.* Item pro hoc *l. si quispiam, de diver. & tempo. præd.* Sed contrarium est verius: quia in hoc licitum est ædificare: etiam si noceat alieno, *l. fluminum, §. fin. cum duobus sequ. de damn. infect.* & *l. si in meo. de aqua plu. arc. & l. fin. & ibi Ang. de usucap.* & pro hoc allego text. in *ca. significante in prin. de appell.* & ibi hoc not. in terminis Innoc. & Anton. de Butr. & communiter Dd. & prædicta intellige vera, nisi servitus vel obligatio personalis esset imposita: *juxta not. in d. l. fin. de usucap.* & ita not. Dd. in *d. ca. significanti*, vel nisi esset præscriptum: quæ præscriptio non currit, nisi à tempore quo alius voluisset ædificare furnum vel molendinum: & propter prohibitionem sibi factam destitisset: *ut not. per gloss. & Dd. in l. qui luminibus, de servit. urb. præd. & in l. 1. C. de serv.* & de ista qu. vide per gloss. & Dd. in *d. l. si manifeste*, & per gloss. in *l. si quis ex argentariis, §. si initium tabularum, ff. de eden.* & per Bart. *plene in l. quo minus, in 1. q. ff. de flumin.* & *in l. 1. §. sicut autem, de aqu. plu. arcen.* & per Flor in *l. imperatores, de serv. urba. præd.* & originaliter ista fuit quæst. Pilci, 36. quæ incip. quidam salinarius, & de ista materia, & quomodo formari libellus, & positiones fieri debeant, vide in materia libellorum composita à domin. Pet. Iac. anno M. 347. in libello super furno, & est. 20. rubr. & ex illa summa, ut plurimum sumpta est practica Ican. Petri de Papia, qua nunc utuntur procuratores, licet de dicta summa mentionem non faciat. \* Tertia quæstio est: aliquis promisit mihi coquere panes in furno suo pro tota familia mea: an ista sit servitus, vel obligatio personalis. vide Bal. in *l. si plures, 6. C. de condi. insert.* & ego dixi supra circa fin. primæ divisionis servitutum, versicul. tertio quæro si aliquis promisit, & supra in quæst. quomodo cognoscatur servitus realis. Dic ut ibi dixi. \* Quarta quæstio est, quis promisit mihi, & Titio quod possim coquere in furno suo omni hebdomada decem sestaria frumenti. Titius decessit, utrum portio Titij mihi accrescat, Bald. in *l. unica, §. cum autem, de cada. tol.* format eandem qu. & dicit considera. Nam si conjuncti sumus re & verbis, venio per jus non decrescendi: quod etiam in contractibus locum habet. Contrarium dicit esse verum, quia cum Titius semel fecerit partem, recessum est à jure non decrescendi, & oportet venire per jus accrescendi: ut subtiliter not. Bart.

B b

de leg.



- de leg. 3. l. re conjuncti, in articulo servi.* sed jus accrescendi non habet locum in contractibus lucrativis : ut not. dixit Bal. subtili consideratione.
- 5 \* Quinta quaestio pulchra, feci pactum cum furnario, ut coqueret panem pro me & familia mea singulis annis, vel perpetuo : & quod sibi darem omni anno 1 c. liberas. tunc habebam duos filios tantum. & postea mihi nati sunt plures alij : & ista familia mea est aucta. an teneatur mihi coquere pro eodem pretio. Istam q. format Iaco. Butr. *in l. fin. C. de sacros. eccle.* Alber. de Ros. ponit similem de molendino, *in auth. hoc jus porrectum, ver. unam aliam pulchram qu. eod. titu. & in l. non modus C. de servit. & Ioan. de Imo. in cle. literas. 11. colu. vers. quod si promittens coquere de rescriptis.* In qua qu. primo dicendum videtur, quod teneatur : quia promittit coquere pro familia mea, & ista nunc est familia mea, licet sit aucta : *ut l. pecunium in princi. ff. de pecu.* ubi videtur hoc probari. pro hoc etiam *l. proponebatur, de jud.* pro hoc videtur tex. juncta gloss. *in l. pen. de fun. instru.* quæ vult not. quod omne universale recipiat augmentum & diminutionem : *ut ibi, & l. grege, de leg. 1. & in d. l. peculium, & not. in d. leg. 1. de leg.* Sed familia est universale, quia est collectivum sine aliquo signo particulari vel generali : ut nota. gloss. *in l. 1. ff. de edend. & Bart. & Dd. in l. scire debemus, in princ. de verb. obl.* Tertio ad idem videtur text. *in l. 2. in princip. ff. quorum le. & in l. fin. §. 1. in princ. de lib. lega.*
- 6 \* Quarto videtur probari *in l. si servitus, in princip. de servit. urb. præd.* ubi dicitur, quod servitus imposita luminibus, simpliciter intelligitur tam de præsentibus, quam de futuris.
- 7 \* Quinto, quia sæpe inspicitur, quod evenire potest : *ut not. gloss. in l. inter stipulantem, §. sacram, de verb. oblig.* Sexto probari potest ratione : nam si unus filius moreretur remaneret eadem familia. *d. l. proponebatur, de judic.* & vellet furnarius servare sibi promissionem : ita & e contra, si est aucta, debet mihi servare, \* ut contrariorum eadem sit disciplina. *l. 1. de his qui sunt sui vel alien. juris. cum sim.* & quia ad quem spectat augmentum, diminutio spectare debet : *ut est text. & ibi Dd. in l. si ex toto, de leg. 1.* nam regula est, qui potest sentire incōmodum, & c. *l. secundum naturam, de regul. jur.* & qui in uno gravari potest, in alio relevari debet. *l. eum qui, in princip. de jurejur.* Septimo, pro hoc facit text. *in cap. quia circa, de privileg.* & quod not. Cyn. secundum Pet. *in l. placet, in ultim. quæst. de sacros. eccles.* & quod not. plene Ang. & Flo. *in l. si servitus, de servi. urb. præd.* Octavo facit pro hoc *l. hoc jure. §. aqua, de aqua quotid. & æstiv.* Nono pro hoc adduco, quod not. Alber. de Ros.



de Ros. in simili, in l. Rutilia Polla. de contrahen. empt. ut dicit. \* Quod 9  
 si aliquis conduxit unū molendinum cum quatuor rotis, & convenit præ-  
 stari modios 10. pro qualibet rota & postea conductor ibi aliam rotā con-  
 struxit, quod non teneatur pro illa nova rota aliquid solvere : & sic non  
 debet crescere fructus. Et dicit quod ita fuit determinatum : prout refert  
 Ugol. de Fonta. allegat ad hoc l. non modus. C. de servit. & vide omnino  
 eundem Albe. in d. l. Rutilia Polla, ubi adducit alias similes, qu. \* Deci- 10  
 mo adduco aliam decisionem Albe. in auth. hoc jus porrectum. C. de sacros.  
 eccl. 10. col. vers. unam aliam qu. sub jicio, ubi dicit, quod si paterf. cum Ab-  
 bate & conventu ejusdem monasterij pactus fuit, quod molendinum dicti  
 monasterij sibi & familiæ suæ pro certa pensione molere deberet, nec in  
 hoc fuit læsum & deceptū monasterium tempore pacti initi : postea qui-  
 libet filiorum habet ita magnam familiam, sicut habebat paterf. tempore  
 celebrati contractus, quilibet ipsorum vult molere ad molendinum, sicut  
 faciebat eorum pater : & determinat, quod de stricto jure possit, & alle-  
 gat d. l. si servitus. In contrarium vult, quod imo non teneatur furnarius  
 coquere pro eodem pretio, aucta familia : per tex. in l. non modus, cum his  
 quæ ibi not. per gl. & Cy. & Dd. Cod. de serv. Secundo \* per l. si ita, de 11  
 an. & arg. le. ubi dicitur, verba in dubio intelliguntur secundū tempus præ-  
 sens, & pro hoc l. si cum meus proprius, cum ibi not. si serv. vend. & Cle. li-  
 teras, cum ibi no. de rescrip. Item pro hoc, quia verba contractus in dubio  
 intelliguntur rebus sic stantibus, l. quod servitus, de cond. ob caus. Ter-  
 tio \* quod per l. Rutilia. Polla. de contrah. empt. ubi dicitur, quod in du- 12  
 bio verba contractus intelliguntur secundum quod apparet tempore con-  
 tractus : & postea illum text. inducit Alber. de Rot. ad plures, qu. & ad  
 idem est text. in l. 1. eod. tit. & ibi Alber. de Rot. in fin. adducit illū text.  
 ad decisionem hujus qu. in terminis, remittit tamen se ad dicta per eum  
 in d. auth. hoc jus porrectum. Quarto facit text. in l. 1. §. item queritur, de  
 aqua quotid. & æstin. & in l. fin. de lib. leg. Quinto, \* hoc videtur pro- 13  
 bari optima ratione : quia ex persona hæredum non debet condit. oblig.  
 mutari, l. 2. §. ex his, de verb. oblig. & ibi vide Alber. de Rot. Et argum.  
 istud procederet, quando esset aucta familia post mortem patrisf. Sexto,  
 \* quia ubi crescit expensa & labor : debet crescere pretium : quia tam la- 14  
 bor, quam pecunia divisionem recipiunt : ut est text. in l. amico, in princ.  
 de an. leg. & ibi ponunt Dd. per illum tex. quod \* si famulus convenit sta- 15  
 re cum trib. scholaribus pro certo pretio in mense : & unus scholaris mo-



- ritur, vel recedit, debet diminui salarium, si alter supervenit, debet augeri, sicut augetur & diminuitur labor. ita hic dicitur, quod si augeatur vel diminuatur familia, debet augeri & diminui pretium. Septimo, pro hoc adduco tex. *in ca. quanto. extra de cens.* & ibi ponitur ista q. per Io. And.
- 16 \* Octavo, quia regulariter conventio non extenditur ad incogitata. *l. cum Aquil. & l. qui cum tutoribus, de transact.* sed furnarius non cogitavit, quod deberet familia crescere, ergo & c. \* Nono, quia infinitas est evitanda, *l. fin. C. de sacrosanct. eccles.* Nam si furnarius teneretur pro familia aucta, teneretur etiam si in infinitum augetur, quod non videtur esse dicendum, ut ibi, & per hanc potissime rationem pro hac parte determinat ibi Iaco. Butr. dicens: quod non obstat, quod promiserit coquere inibi & familiæ meæ, quia intelligitur de familia, quam tempore conventionis habebam. \* Decimo & ultimo facit. *l. cui fundus, in fin. de cond. & demonstr.* quem text. inducit ibi Dy. & Alber. ad 1. q. dom. Azor. quod si concessum est, quod in aliquo nemore possit ligna incidere
- a pro se & familia a sua: & decedat relictis multis familijs, quod unusquisq; filiorum non poterit incidere quantum expediat sibi & familiæ suæ, sed omnes simul incidere tantum debent, quantum poterat pater, & non plus.
- 19 idem inducit ibi Alb. ad aliam quæstionem: \* Si aliquis dederit prædium alicui monasterio, ut perpetuo deberet molere sibi & filijs suis granum ad
- 20 molendinum suum postea liberi super excreverunt. \* Item adduco etiam decisionem Pilei, quam facit in q. sua 48. quæ incipit, quidam paterfamil. in qua tenet, quod si monasterium promisit mihi & familiæ meæ molere frumentum, nō teneretur hæredibus molere in majori quantitate, quam mihi teneretur, propter infinitatem evitandam: quoniam non est verisimile monasterium se voluisse obligare ad talē infinitatem, & idem tenuit Bar.
- 21 Brixienfis, *in quæstionib. suis. quæst. 51.* quæ incipit, quidā paterfamil. \* Et ad idem allego etiam quæ not. Cyn. secundum Pet. *in l. non modus. in fin. C. de servit.* ubi per illum text. dicit quod si quidam rusticus promisit cuilibet canonico dare x. pro anniversario: & tempore promissionis nō erant nisi 10. canonici, deinde sunt 30. nunquid teneatur omnibus. Et dicit, quod non quia non potest tunc cogitari quot ibi canonici essent, & idem dicit Ioan. de Imol. *in Cle. literas in 18. col. de rescript.* Ego autem in ista q. ita concluderem, distinguendo & concordando ista jura: aut promissio furnarij est facta sub nomine universali, aut sub nomine particulari, aut generali, aut definito. Primo casu, quando promissio est facta sub nomine univer-



universali, ut familiæ meæ *ut dixi supra in 1. artic. primæ partis*, & ut formavi in qu. principali. & tunc teneo primam partem veriorem, videlicet quod teneatur etiam pro familia aucta, per jura supra pro prima parte allegata, & potissime, quia nomina universalia recipiunt augmentum & diminutionem. *l. peculium, in princip. de leg. 2. cum alijs alleg. §. 1. & 2. art. primæ partis*. Et hoc etiam tenet Cyn. in *l. non modum. C. de serv.* & in *l. placet. in fin. de sacrosan. eccle.* Pet. de Anch. in c. *quanto extra de cens.* & hoc intellige, quando filij habitant cum patre: secus si scorsum habitent: quia illa dicitur familia quæ simul habitat, per *l. tria onera. de excu. tu.* licet quo ad alia, sint de familia. *l. fin. C. de verb. signifi.* Pet. de Anch. & Ioan. de Ana. in d. c. *quanto*. Nec obstant argumenta: b in contrarium adducta: quia potest responderi, sicut potest diminui familia, ita potest augeri, & e contra, unde propter istum dubium eventum non potest dici esse aliqua læsio, si non fuit inspecto tempore contractus, *ar. l. si pater puellæ, & quod ibi not. per Cy. & Dd. C. de inof. testa.* Secundo casu, quando promissio est facta sub nomine particulari, puta mihi & duobus filiis meis: & tunc non habet dubiū, quia non egreditur personas nec minatas: quia limitata dispositio limitatum producit effectum. *l. in agris. de acquir. re. do.* & ita potest loqui *l. non modum. C. de servitut.* secundum Cyn. ibi. Tertio casu, quando est facta promissio sub nomine generali, puta mihi, & omnibus liberis meis: & tunc sub distingue: aut promissio est facta ad certum tempus limitatum, aut in perpetuum, aut simpliciter. Si ad certum tempus, puta ad 10. ann. promisit coquere mihi & omnibus liberis meis. Et tunc intelligo pro omnibus liberis, qui pro tempore reperiuntur: unde siue crescant, siue decrescant, furnarius tenebitur semper pro eodem pretio, cum potuerint partes cogitare hoc evenire posse: *ut not. in l. inter stipul. §. sacram. de verb. oblig.* maxime quia verba sunt generalia, quæ generaliter debent intelligi, *l. 1. §. & generaliter. de leg. præstan. & 18. dist. si Romam, cum sim.* Si vero promissio est facta in perpetuum & idem eadem ratione. Nec obstat ratio infinitatis evitandæ: quia verba infinita repugnant. Potest enim quis se obligare in perpetuum. *l. 1. §. si in perpetuum. si ager veft. vel emphy.* Et prædicta intelligo vera, quando fit augmentum vel diminutio liberorum per nativitatem vel mortem eorum: secus si cresceret familia ex aliquo casu accidenti: puta ego sum creatus miles: vel supervenit mihi hæreditas opulenta, propter quam ego incepti tenere tres vel quatuor famulos, vel totidem pedissequas, *juxta l.*

Bb 3

sed &amp;



*sed & si lege. §. si quis re sua. de peti. hered. & quod not. gloss. in Authen. ut iudices sine quoquo. sup. §. cogitatio. in ver. largioris. col. 1. quia de isto non potuit furnarius verisimiliter cogitare : ergo non tenetur. l. cum Aq. & l. qui cum tutorib. de transact. Et sic non inspicitur hoc casu, quod evenire potest : quia quando præsens status non indicat contingentiam de futuro, non inspicitur quod evenire potest : ut d. §. sacram. & ibi hoc not. Bart. sed si promissio est facta simpliciter, non expresso aliquo tempore : puta promissit furnarius coquere mihi & liberis meis panes pro 10. liberis in anno : & tunc credo, quod licet crescat familia vel decrescat in uno anno, non propterea debet crescere vel decrescere pretium, per prædicta : sed post annum non cogitur furnarius coquere pro eodem pretio, si crevit familia : nec ego teneor idem pretium solvere si decrevit : imo etiam si non esset mutata familia : quia dicta promissio non durat, nisi singulis annis : & in fine cujuslibet anni quisq; nostrum potest contractum dissolvere. facit quod nota. in l. item quaeritur. §. qui impleto. loca. Quarto casu principali, quando promissio est facta sub nomine indefinito : puta promittit furnarius mihi & filiis meis : & tunc credo, quod censeatur tacite actum de filiis qui reperiuntur tempore contractus, quia de futuris in dubio non videtur actum secundum propriam significationem verborum : ut probatur in l. servitus ibi, humanius est : de serv. urba. præd. & not. per Bartol. in l. si plurib. de leg. 2. & sic intelligitur reb. sic stantib. & probatur etiam hoc in l. non modus. C. de ser. intelligendo quod ibi fuerunt verba indefinita, & pro hoc est text. in l. si ita. & in l. medico. in princ. de aur. & arg. leg. & hoc etiam allego, quod not. Cyn. in l. placet. in fin. C. de sacros. eccles. & quia ista q. est satis difficilis, prædictam materiam & decisionem subijcio correctioni cujuslibet melius sentientis : & dicam etiam in*

23 l. pronuncia. §. familiae. de verborum significat. Sexta \* q. an liceat facere furnum in muro communi, invito socio vel juxta murum vicini eo invito. De hoc dic ut dicam in seq. titu. de fornace & fornello. in princip. Ultimo de ista materia furni vide per Albe. de Ro. in suo opere statutorum, in prima parte, quæst. 135. & per Angel. in l. inter quos. in princip. de damn. infect. & vide quæ dixi supra de puteo, in plurib. q. & maxime in ver. sed quero nunquid. & vide quæ dicam infra de balneo sive stufa, & camino, & cellario.

## ADDITIO.

a Familia. Quod familia alicujus dicatur ejus familia post mortem suam, vi-

am, vide Alex. 2. vol. conf. 20. in 1. col. §. bene faciunt. Quid veniat appellatione familiæ, vide Corn. 3. vol. conf. 229.

b *Argumen.* Argumentum à contrario sensu, quando habet locum, vide Alex. 2. vol. conf. 17. Et utrum in contractibus habeat locum argum. à contrario sensu, in 4. vol. conf. 5. & Cornetm. 1. vol. conf. 168 in 2. vol. conf. 24 & 43. & 110 & 119. in 3. volum. conf. 31 & in 4. volum. conf. 266 & 308.

c *Contract.* Contractus declaratur ex quantitate pecuniæ: vide Corn. 1. vol. conf. 116. & in 2. vol. conf. 40. & 75. & 180. & in 3. vol. conf. 190. & 201. & in 4. vol. conf. 255.

De fornace.

## CAP. LI.

- 1 *Fornacem an quis in muro vel fundo communi construere possit.*
- 2 *Fornacem an quis in muro proprio juxta vicini murum construere possit.*
- 3 *In fornace si ignis periculum existat, ne vicini paries flamma corruat, quid juris.*
- 4 *Fumus si ascendat de fornace ad vicini domum, an propter hoc contra fornacis dominum agi poteris.*
- 5 *Fornacis propter ignem si villa vel domus exusta fuerit, an contra fornacis dominum agi possit, & qua actione.*

**Q**Uæritur \* primo an quis possit in muro vel fundo cōmuni fornacem construere, & dicas regulariter, quod non: quia in re communi melior est conditio prohibentis. *l. Sabinus, communi divi.* nisi fundus ille esset deputatus ad fornacem. *l. arboribus, de usufruct* & *l. ædiles communi divi.* & *l. cum duobus* §. item *Mela, pro soc. & not. glo. & Dd. in d. l. Sabinus.* & habetur in *l. parietem, de serv. urb. præd.* fallit etiam in alijs casibus no. in *d. l. Sabinus.* & in *reg. in re communi. lib. 6* & vide quod dicam infra de cellario, & quod dixi supra de pariete sive muro, & de servitute tigni immit. in 4. quæst. Quæritur \* secundo, quis vult construere fornacem in muro proprio juxta murum vicini. Et dubium facit *l. fin. fi. reg.* quæ vult, ut si quis domos ædificat, pedes duos debet relinquere si murum unum tantum pedem. Ego teneo quod potius muro quam domui hoc æquiparetur: & sic sufficiat relinquere unum pedem: *per d. l. fin.* & hoc voluit gloss. in *l. quidam Iberus, in ver. parietem, de serv. urb. præd.* quæ dicit, quod infra duos pedes vel unum, *per d. l. fin.* & est ratio, quia fornax non est locus, nisi esset conjuncta domui ad habitandum, sicut reperitur in multis fornacibus.



- cibus. arg. l. plerique. de in jus voc. juncta l. prædijo. §. balneas. de leg. 3. & l. eo. jure. §. stabula in quibus caus. pig. tac. contrahatur. Quæritur tertio, quid si in fornace est periculum ignis, \* ne flamma paries vicini corruat.
- 3 dico quod non potest construi ita penes fundum vicini, quod ejus paries possit damnum pati ex flamma vel igne: ut est casus in d. l. quidam Iberus. & hoc tenet ibi Angel. in ultim. colu. in princip. per illum text. de quo vide etiam quod dicam in sequ. titu. circa princip. & quæ dicta sunt de fundo proprio vicini, idem dicendum est de communi: quia juxta ipsum non potest quis fornacem construere: sicut non potest prope fundum alienum vicini: ut est text. in l. quidam Iberus. ubi paries cōmunis & alienus in hoc æquiparantur. & adde quæ dixi supra de furno, in 1. q. Quæritur \* quarto, quid si fumus ascendit de fornace ad domum vicini, an propter hoc poterit agere contra dominum fornacis? dicas quod non regulariter, per l. si cui. §. Aristo. si serv. vend. de quo vide quæ dicam infra de furno. Quæro \* quinto, quid si propter ignem fornacis villa vel domus exusta est, an contra dominum fornacis agi possit, & qua actione. vide text. in l. si servus servum. §. si fornacarius. & quod ibi not. per glo. & Dd. ad l. Aquiliam. & quæ dixi supra de furno, in 4. questione. Et quæ dicta sunt de fornace, habent locum etiam in fornello, qui fit causa cineris coquendi, vel alia de causa.

De balneo sive stufa.

CAP. LII.

- 1 Balneum vel stufam facere etiam invito socio in communi licitum est, dum tamen ex hoc communis paries non lædatur, alias secus.
  - 2 Balneum construere in pariete proprio juxta vicini parietem an licitum sit.
  - 3 Balneum qualiter de jure construi possit.
  - 4 Balneum seu stufam an usufructuarius possit in fundo usufr. construere.
  - 5 Balneum vel stufam ad usum publicum an ingulnus vel usufruct. deputare possit.
  - 6 Balneator seu stufar. an de receptis teneatur sicut nautæ, caupones, stabularij.
  - 7 Balneorum & thermarum calefactiones an munera personalia esse dicantur.
- I IN muro communi \* licitum est balneum vel stufam facere etiam invito socio, dum tamen ex hoc paries communis non lædatur alias secus: ut probatur in l. fistulam. in princip. & §. 1. de serv. urb. præd. & in l. quidam Iberus. §. fin. & tenet hoc Ioan. Pet. de Papia. in suo ultim. li. in antepen. gloss. vers. & si paries. & ideo si ex flamma balnei exuratur paries cōmunis, hoc



hoc facere non licet, arg. l. fistula. si serv. vend. & in l. si servus servum. §. si fornacarius. ad l. Aquil. & in eo pariete non possunt injungi tabulæ vel vasa vitrea, per quæ in altum flamma tollatur, & paries comburatur: ut d. l. quidam Iberus ver. de tubu. ut not. Ange. in l. inter quos in princip. in pen. col. de dam. infect. Sed \* quæro nunquid in pariete proprio juxta parietem vicini sit licitum balneum construere. & dic quod ad duos pedes ipsum facere non licet, per quod paries vicini comburatur. & hoc tenet Ange. in d. l. quidam Iberus. in princip. in ultim. q. ego autem non credo, quod duo pedes sint mensura proprie, per quos quid distare debeat: licet text. cum gloss. secundum unam expositionem hoc sentiat in d. l. quidam Iberus. sed tenco, quod tantum quis debeat distare, quod non noceat ei, à vicino fundo. & ita loquitur d. l. quidam Iberus. quam sic intelligo. & ita etiam dixi in præcedenti tit. in 3. quæst. Qualiter \* autem balneum de jure constitui possit, vide text. cum ibi not. per gloss. & Dd. in l. 1. C. de ædifi. priva. Nunquid \* usufruct. possit balneum seu stufam construere in fundo usufru. & dicas quod non, ut est text. in l. æquissimum. §. item si dominus. & ibi Flor. de usufruct. & sic ibi videtur casus, quod scholaris in domo conducta nō possit facere stufam invito vel inscio domino, licet ibi loquatur de usufruct. quia eadem est ratio. Nam si usufructu, qui habet plus juris quam inquilinus vel conductor, non potest, multo minus poterit conductor vel inquilinus. Prædicta intelligo vera in partibus in quibus balnea sive stufæ privatæ non habentur communiter in usu, ut est hic Paduæ: sed in locis in quibus esse consueverunt, ut in Alemania, secus, arg. l. fin. in fi. & usu quotidiano semper hoc versatur. C. de fidejusso. & ibi hoc not. per Dd. & not. Bart. in l. errore. C. de test. qui dicit per d. l. fin. quod consuetum, tacite inesse videtur. quia ea, quæ sunt in usu quotidiano pro expressis habentur. pro hoc l. quod si nolit. §. qui assidua de ædil. edict. & quod ibi lat. scripsi. Sed \* an inquilinus vel usufru. possit stufam vel balneum ad usum publicum deputare? Dic, quod non, secundum Flor. in d. §. si dominus. per illum textum. Sed \* potest dubitari an balneator seu stufarius teneatur de receptis, sicut nautæ, caupones, stabularij: dic quod sic: ut notat Guil. de Cu. in l. 1. §. item, ff. naut. cau. balneator in publ. balneo si quid projiciatur, potest agere actione injuriarum. tex. est in l. 2. §. si quis in mari. ne quid in loc. publ. religiosi intrare possunt balneum tempore necessitatis 24. quæst. 1. omnes qui & ibi not. in glo. ac etiam tempore necessitatis die dominico balneum conceditur. de conse. distinct. 3. prævenit.

Cc

ut not.



ut not. glo. in d. c. omnes qui. An autem senatuscon. quod prohibet legari vel vendi ea quæ sunt conjuncta ædibus, ut l. senatus. de contrahen. empt. & l. cetera. §. hoc senatus. el 2. de leg. 1. habeat locum in balneis & c. dic quod sic. text. est in d. l. cetera. §. hoc senatus. el 2. in princ. item nunquid appellatione domus contineantur balnea : vide. l. prædijs. §. balnea. de leg. 3. & quod ibi not. facit quod dixi in eod. titul. præced. in 2. quæst.

- 7 Item \* adde, quod calefactiones thermarum & balneorum dicuntur esse munera personalia : ut est text. in l. 1. in princip. de mun. & ho. quem text. intellige de balneis publ. sicut erant thermæ domini Diocl. Imperatoris, quarum ædificatum miræ magnitudinis adhuc Romæ extat. Ultimo de balneo vide omnia quæ dixi supra de serv. projiciendi, in 2. qu. & vide l. sicuti. §. fin. si ser. vend. & l. qui insulam. §. 1. ff. loca. & in l. qui Bal. in princ. qui po. in pi. hab. & Instit. de li. oblig. §. multis in fin.

De fumo.

### CAP. LIII.

- 1 Ædificia inferiora habens si ignem faciat, & per foramen, vel per fenestras fumum in superiora ædificia immittat, an possit.

- 2 Apes alienas si quispiam fumo facto fugaverit, vel necaverit qua actione teneatur.

**H**Abens ædificia \* inferiora ignem facit, & per foramen vel per fenestras fumum in superiora ædificia mittit, an possit. & videtur quod non per text. not. in l. sicuti. §. Ari. si servi. vend. In contrarium videtur tex. in §. fin. in ea. l. Ego nunc distinguendo ita breviter concludo : Aut est servitus constituta, & nulli dubium est : ut not. per gloss. in d. §. Arist. Aut servitus non est imposita. & tunc aut vult immittere servitutis jure, & non potest : ut est casus in d. §. Arist. secundum intellectum gloss. aut vult immittere jure suo : & tunc aut facit animo injurandi. & non potest : imo si tunc mittit, tenetur actione injuriarum l. pen. de inju. & ibi Ange. & not. gl. in d. §. Arist. & dixi supra de servitut. projiciendi. q. in 2. & §. quæst. in dubio tamen non præsumitur animus injuriandi vel nocendi. gl. est no. in l. fluminum. §. fin. de damn. infect. aut non facit animo injurandi, sed immittit jure suo : & tunc aut facit ignem solitum, & consuetum pro usu suo & familiæ : & potest : ut est casus, qui ita debet intelligi in d. l. sicuti. §. Arist. in princip. Aut facit ignem insolitum, puta nimis gravem : & tunc non potest : ut d. §. fin. ibi, fumum non gravem. à contrario sensu. & ita potest intelligi, §. Arist. & ita tenet ibi Bartol. Flor. & Paul.

Paul. de Castr. & dixi supra de *servitu. projiciendi*, in 2. q. quod bene not. quia vidi sæpe numero habitantes inferius immittere fumum per foramen aut per fenestras ad ædificia superiora, aut habentes furnos & furnellos, & ex his mittere fumum in domos vicinas, quia contra eos agi non potest, nec prohibere, si faciunt ignem solitum, secus si insolitum, puta comburendo paleas vel stramen, ut quandoq; fit. & adde quæ dixi supra de fornace, in 4. q. \* Si quis autem fumo facto apes alienas fugaverit, vel etiam necaverit, quia mortis causam præbuisse videtur magis, quam occidere, in factum actione tenebitur: *ut est tex. in l. si quis fumo. ad l. Aquil.*

De scalis.

## CAP. LIV.

- 1 *Scalis muro cōmuni apponere licitum est uni ex socijs, si nullum damnum parieti fiat.*
- 2 *Scalæ lapideæ an juxta murum communem per unum ex socijs apponi possint.*
- 3 *Scalis non solum si quispiam velis appropinquare, sed etiam tigna vel lapides immittere an possit.*
- 4 *Limitata dispositio limitatum producit effectum.*
- 5 *Scalæ in muro alieno an & quomodo apponi possint.*
- 6 *Scalas in solo publico juxta domum suam si quispiam ædificare voluerit, an possit.*
- 7 *Scalas in muro supra solum vicini vel publicum, an quis facere possit.*
- 8 *Scalæ an domus appellatione veniunt.*
- 9 *Scalis ad motus si quis muros civitatis ascenderit, quomodo puniatur*
- 10 *Scalis apponenti muro alterius causa ingrediendi ejus domum, quæ pena sit.*

**S**Calas \* muro cōmuni apponere licitum est uni ex socijs, si nullum damnum parieti fit. *text. est cum gl. in l. fistul. §. fin. de servit. urban. & hoc modo debet intelligi gloss. in l. quidam Iberus in ver. servitutis. ibi secus autem in scalis. eod. tit.* quæ facit differentiam inter tubulos, & scalas: quia per tubulos committitur damnum parieti communi ex flamma ignis, sed per scalas appositas non solet fieri communiter damnum parietis, & ista fuit intentio gloss. licet ibi Ang. eam reprobet. sed si per scalas fieret læsio, tunc apponi non possunt muro communi invito socio *per d. l. Iberu. & d. l. fistulam. in princip. Angel. tenet hoc in l. quidam Iberus. in fin. & l. inter quos. in princip. de damn. infec. in 4. col. vers. similiter scalas lapideas juxta murum communem &c. & Flör. in l. Sabinus. in fin. communi div.* Et dicuntur scalæ non afferre damnum seu læsionem in muro communi, quando non impediunt ipsius parietis refectionem, vel quando sublato pariete communes scalæ per se stare possunt. alias secus. *ut dict. l. fistulam.*



*fistulam. §. juxta.* ubi hec nota, Bart. & Dd. vel quando aliud impedimentum seu damnum fieret ipsi muro cōmuni, puta quia ostium fieri debebat, vel fenestra, vel aliud ædificium quod per dictas scalas impediretur vel incommodaretur. *arg. d. l. quidā Iber. & d. l. fistulam. in prin. & l. fistulas. si serv. ven. & l. si cōmunes ædes. cōmuni div.* & per id quod not. *gl. in l. Sabinus. eo. tit.* Et ex his sequitur, quod scalæ lignæ possunt regulariter apponi per unum ex socijs juxta murum cōmunem, quia faciliter removeri possunt: *ut dicitur tex. in d. l. fistul. §. si.* & sic cōmuniter damnū cōmuni muro inferre nō possunt, si tamen damnū inferrent, apponi non possunt, ut dixi. Sed \* quid de

- 2 scalis lapideis, an apponi possunt juxta murum communem per unum ex socijs? Et videtur quod non quia faciliter removeri non possunt *per d. §. fin.* contrarium dic, scilicet quod poni possunt quia sublato pariete per se stare possunt: *ut d. l. fistulas. §. juxta.* & ibi Bartol. si modo muro cōmuni nullum damnum fiat. & ita tenet Angel. *in d. l. inter quos. in 4. sol.* In hoc tamen est differentia: quia facilius possunt nocere scalæ lapideæ quam lignæ, sed ceteris paribus nulla est differentia: quia ubi nullum fit damnum per eos fieri possunt, aliter non. & ita vidi observari, & in summa not. pulchram regulam pro socijs habentibus inter se commune, puta in muro vel domo cōmuni, si quæritur utrum unus eorum poterit aliquid appropriare vel apponere in muro cōmuni. nam debet attendi an illud quod appropriatur vel apponitur, possit per se sublato muro vel domo subsistere: quia tunc potest apponi, alias secus: item an impediatur refectio communis parietis vel domus, & non potest, si non impeditur, potest: ut probatur *in d. §. juxta.* item an afferat aliquod damnum vel non, ut patet ex prædictis, quæ procedunt, ut dixi, non tantum in scalis, sed etiā in quacunque alia re vel ædificio quod est valde not. quia per hoc multæ quæst. decidi possunt. quibus adde quæ dicam infra proxim. quæst. &
- 3 infra de solario. \* Quid autem dicendum, si quis vult non solum scalas appropriare, sed etiam mittere, puta earum tigna vel lapides, an possit? Et videtur, quod debeat distinguere, ut de appropriatione dictum est. In contrarium videtur, videlicet quod indistincte possit: *per text. cum gloss. in l. si communes ædes. in vers. mittere, cōmuni div.* item quia in re cōmuni licitum est uni socio aliquid facere, quando alterius socij nihil interest. *l. quidam Iberus. §. parietem. de serv. urb. præd. & not. glo. 2. in prin. in l. Sabinus. cōmuni div.* Ego autem teneo, quod regulariter non possit, quia in cōmuni non potest invito socio aliquid facere: & melior est condi-



conditio prohibentis. *d. l. Sabinus.* nisi murus communis esset ad hoc destinatus. *ut ibi not. gloss.* facit ad hoc quod dixi *in tit. præced. de fornace in 1. quæst.* nec obstat text. cum glo. *in d. l. si communes aedes.* quia debet intelligi, quando aedes erant ad hoc destinatae, ut ibi fierent scalæ. & ita etiam intelligit ibi Flor. Nec obstat quod dixi, quando non interest socij, potest alter socius in muro communi immittere: quia non potest non interesse si tigna vel lapides non immittantur, ut de se patet. In hoc tamen posset sic distingui, aut murus est communis quo ad omnia, quia sic actum fuit & conventum inter socios & non habet dubium, quod etiam pro scalis in eo possunt immitti tigna & lapides & similia. aut est actum, quod murus sit communis tantummodo ad unum usum, puta pro dividendo viridarium. & tunc etiam clarum, quod nihil potest immittere, \* quia limitata dispositio limitatum producit effectum. *l. in agris. de acquir. re. dom.* & pro hoc vide omnino quæ dixi supra de pariete sive muro, *in pen. qu. vers. occurrit mihi.* Aut nihil est actum expresse inter socios quod constet: & tunc aut murus apparet communis ex eo, quia in eo sunt apposita tigna, vel trabes, vel lapides: & tunc in dubio reputabitur communis saltem, quantum ad hoc: & ideo quilibet ex socijs potest scalas immittere aut tigna vel lapides pro scalis sustinendis. & ita potest intelligi text. cum gloss. *in l. si communes aedes. in ver. immittere, communi divi.* Et hoc intelligo, quando murus est sufficiens & idoneus ad sustinendū talia onera: alias secus: *ut l. in parietis. de damn. infect. & l. cuius edificium. de serv. urb. præd. & dixi supra de servit. tigni immit. in 4. quæstio.* aut murus apparet communis ex alio, puta quia sunt, fenestellæ vel annuli ab utraq; parte, vel sim. *de quibus vide supr. de pariete sive muro, versic. 2. principaliter est videndum.* & tunc in dubio credo quod non possit: quia regulariter in cōmuni re melior est conditio prohibentis. *d. l. Sabinus.* Nam negari non potest, quod per dictam immissionem tignorum vel lapidum quibus scalæ sustentantur, non fiat aliqua læsio muro communi, si tamen fiat talis missio, per quam nullo modo potest interesse alterius socij, puta quia modica esset missio facta, nec pondus magnum sustineret murus, propter talem missionem, tunc fortasse posset: *ut d. l. quidam Iberus. §. parietem. & gloss. 2. in d. l. Sabinus.* & ita alias vidi judicari. Hoc tamen an interesset vel non vicini, relinquendum est arbi. judi. qui inspecta qualitate muri & loci & missionis judicare debet. *argum. l. 1. §. fin. de jur. delibe. &c. de causis. de offic. de leg. & prædictis adde quæ dixi supra de servit. tigni immit. in 4. & 5. quæstio.*



- 5 *de pariete sive muro versi. 3. principaliter est videndum cum sequen. \** Vidimus de muro communi, an possint scalæ juxta eum apponi vel immitti? tunc dicamus de muro alieno, in quo sic breviter est concludendum: Aut quis vult ponere scalas ligneas vel lapideas immittendo tigna vel lapides in muro alieno, & non potest, invito aut non consentiente domino: imo dominus muri potest propria autoritate illud quod immissum est in muro suo tollere vel destruere. *l. quemadmod. §. si protectum. ad leg. Aquil. & leg. qui vitom. §. si ad januam. quod vi aut clam.* de quo dic. ut dixi supra *de servitut. tigni immit. in 6. & 7. quæst.* Aut quis vult ponere scalas prope murum alienum, nihil in muro immittendo: & tunc aut vult tangere murum ita, ut requiescat in eo, & non potest per dicta jura, & *per l. fistulam. §. juxta de serv. urba. præd.* Aut vult tangere etiam non requiescendo: & idem eadem ratione. facit *l. vulgaris. in princip. de fur.* dum dicit, qui aurem hominis tangit, totum hominem tetigisse videtur. Aut quis vult ædificare scalas prope murum alienum, ipsum non tangendo: & tunc subdistingue aut sunt scalæ ligneæ, aut lapideæ: si sunt lapideæ vel de muro, & tunc aut habent fundamentum in terra, ita quod murus dici possit: & credo quod non possit, nisi stent remotæ per unum pedem: *per l. fin. fini. regun.* & ita intelligo Bald. & Flor. *in d. l. fistulam. §. fin.* qui dicunt, quod idem jus est de scalis, quod est de muro, aut non habent fundamentum in terra. ita quod proprie murus dici non potest: & tunc ædificare poterunt prope fundum alienum, dummodo ipsum non tangat: quia tunc non habet locum *l. fin. fini. regun.* si vero sunt scalæ ligneæ, teneo quod indistincte ædificare possit prope fundum alienum, dummodo ipsum non tangat, nec in eo aliquid immittatur, etiam si scalæ sint affixæ super tignis affixis in solo ædificantis prope fundum alienum circa unum pedem. *arg. l. Tirius. fini. regund.* quod not. quia est quotidianum. Et prædicta procedunt, quando quis ædificat in suo scalas prope fundum alienum. \*
- 6 Quid si aliquis vult ædificare scalas in solo publico juxta domum suam, an possit? Videtur quod non: quia regulariter prohibitum est privato in solo publico autoritate propria ædificare. *l. 2. & per totum. ne quid in loco public. cum similib.* In contrarium videtur, quando quis haberet porticum in solo publico, vel stillicidium supra solam publicum, quia quatenus se protendit stillicidium vel porticus, videtur quod sub eo possit ædificare scalas, & similia. *argum. l. fin. in fin. de serv. urb. præd.* & ita in multis locis reperiuntur. In hoc puto, quod loci consuetudo servanda sit. *leg. an in totum.*



totum. & quod ibi not. per gloss. & Dd. *C. de adifi. pri.* Sed ubi non apparet de consuetudine, teneo quod fieri non possit: quia locus publicus sub stillicidio vel porticu remaneret publicus: *ut dixi supra de ostio sive porta, versic. alia est quest. similis.* \* Posset etiam dubitari, an quis possit 7  
facere scalas in muro supra solum vicini vel publicum. Et dicas regulariter, quod non. *per l. fin. in fin. de servit.* fallit quando fieret sub stillicidio suo, quatenus protenditur stillicidium. *l. fin. §. fin. de servit. urban. præd.* Item fallit quando servitus esset imposita: *quod vide supra de serv. proj.*  
*in 2. 3. 4. & 5. quest.* & de pariete sive muro *in 9. & 7. quest. infra in sequen. titu. in princip.* & quod dicam infra de necessario. \* Quæro an appellatione domus veniant scalæ. Dic aut scalæ sunt extra domum, seu extra ostium domus, & tunc non continentur appellatione domus, & ideo maleficium quod fit in scalis exterioribus extra ostium domus, dicitur non esse factum in domo, secus si essent interiores. & ita not. Bartol. & Flor. *in leg. fistulam. §. fina. de serv. urb. præd.* Et propterea sequitur aliud, quod quis potest capi. pro debito in scalis exterioribus: nec habet locum *l. plerique. de in jus voc.* & adde prædictis *leg. creditor. §. fin. cum ibi not. de act. empt. & quod not. Bal. in l. Gallus §. fin. ad fin. de liber. & posthu.* & quod 9  
plene dixi supra de claustro seu conclavi, & porticu, *in 2. quest.* \* Quæritur etiam, quid si scalis admotis quis muros ascenderit civitatis? a Dic a  
quod capite puniri debet. *l. fin. de re. di. & ibi per Dd.* Item si quis ascenderit castrum quod habet murum vel valla lignea: secus si fossas tantum loco murorum: *ut est casus sing. in l. desertorem. §. nec non, de re milit.* secundum Ludo. Rom. *in quodam suo singulari.* Ultimo quæro, quæ sit pœ- 10  
na apponenti scalas muro alterius causa ingrediendi in domum. vide Bald. omnino *in l. fin. de re judi. & quæ ipse notu. in l. si quis non dicam rapere. C. de episco. & cleric. & vide text. in §. oper. Institut. de oblig. quæ ex quasi deli. nas. & gloss. 22. qu. 3. illud sane.*

## A D D I T I O.

a Civitatis. Civitas muris circumdata an possit alienare murum, vel superascendere, vide Cor. 3. vol. conf. 76. incip. præsens.

De ferratis.

## CAP. LV.

I Fenestris suis si quispiam fecit apponere ferratas protendentes extra murum suum supra vicini solum, an poterit.

2 Fena-



- 2 *Fenestras suas ferratas si quispiam versus solum vel domum vicini habeat, quæ si per 30. vel 40. annos steterunt, & ipsemet eas tollere velit, vicinus autem contradicat, quid juris.*
- 3 *Fenestras si quis versus domum, vel etiam fundum vicini habeat, per quas in domum vicini ire potest, an cogi possit, ut fenestras ferratas ponat, ut sibi dicta facultas intrandi tollatur.*

I **Q**UIS \* fecit fenestris suis ferratas apponere protendentes extra murum suum supra solum vicini, quæritur an poterit? Et dicas regulariter, quod non, per *l. fin. in fin. ff. de serv. & l. si iterum. §. penult. quod vi aut clam*: quia solum vicini debet esse liberum usque ad cælum, ut ibi. sed hoc fallit, quando esset servitus imposita, vel quando fieret sub stillicidio suo, quatenus stillicidium se protendit. per *l. fin. de serv. urb. præd. cum ibi not.* facit quod dixi supra de scalis, *versic. posset etiam dub.* & quod dicam infra de specularibus. Item fallit quando fieret supra solum publicum.

2 quia ita servatur de consuetudine, per *l. an totum. C. de ædif. pri.* \* Quid si aliquis habeat fenestras suas ferratas versus solum vel domum vicini, quæ sic steterunt per 30. vel 40. ann. ipse vult tollere eas, vicinus contradicit, dicens quod non potest de jure, quia sibi est quæsitum jus per dictum tempus. *argum. l. omnes. & l. sicut. C. de præscript. 30. ann.* Item quia interest sua, ne vicinus vel alius possit per dictas fenestras venire in domum suam, quæritur quid juris. In hac q. puto sic dici posse. aut est servit. constituta, ut retineantur ferratæ, & non potest eas auferre: aut non est constituta, & tunc aut alius voluit auferre, & fuit impeditus per vicinum, & propter impedimentum & per contradictionem destitit auferre, & elapsum est tempus sufficiens ad præscribendum istam servitutem, & idem per *l. hæc autem jura cum ibi not. & gloss. & Dd. de servit. urban.* aut non est transcriptum illud tempus, & tunc licet non sit præscripta servitus, tamen propter illam destitutionem & contradictionem contradicens est constitutus in quasi possessione illius juris remanendi ferratæ. *text. est cum gloss. not. in l. qui luminibus, ff. de serv. urb. præd. & l. 1. C. de serv. & ibi not. per Dd.* aut nunquam fuit contradictum: & tunc aut ille vult tollere ferratam in respectum vicini, vel ut noceat vicino principaliter, puta ut possit per illas fenestras visitare domum vicini propter filiam suam, vel pedissequam, vel alia causa simili, & non potest. *arg. l. 1. §. denique, de aqua plu. & in l. in fundo, de rei vend. & in l. opus, cum gloss. de oper. publ.* & pro hoc vide quod not. Cyn. & Dd. in *l. altius, C. de serv.* In dubio tamen non præsumitur



nitur animus nocendi, gloss. est valde not. in l. fluminum, §. fin. in glo. pen. in fin. de damn. infect. aut vult tollere ferratas pro aliqua commoditate domus suæ : & potest, licet noceat vicino, ut probatur in d. l. fluminum, §. in. cum l. sequ. quæ incip. Proculus. \* Sed quid econtra ? quidam habet 3 fenestras versus domum vel fundum vicini, per quas potest ire in domum vicini, an possit cogi ut ponat fenestras ferratas, ut tollatur sibi dicta facultas intrandi ? Dic breviter, quod non : quia nemo cogitur in suo labore, nisi sit imposita servitus, ut habetur in l. fin. cum l. sequen. de aqua plu. uend. & quia in re sua quilibet est moderator & arbiter, l. in re manda- a. C. man. Eo autem casu quo tenetur habere fenestras ferratas in suo, si eperiantur fractæ vel ætate consumptæ, an ipse teneatur iterum reficere, & sumptibus suis ? Teneo quod sic : per l. Et si forte, §. etiam, versic. nam in omnibus, si serv. vend. conjuncta l. eum debere, de servi. urbano. præd. ad quod adde quod dixi supra de serv. oneris ferendi, vers. hujus autem serv. Et supra de stillicidio non avertendi, vers. circa istam servitutem, imo etiam plus dico, quod etiam si destructæ vel extractæ essent in totum ferratæ de fenestris, sicut fit quandoq; per stipendiarios tempore guerræ, & etiam quia domus vel murus, in quo sunt ferratæ, corruerit, an si reficiantur fenestræ, teneatur refici ferratæ, & dico quod sic. pro quo vide quod dixi supra, de serv. stillicidij avertendi, in 8. q. Ultimo adde prædictis, quæ dixi supra de stillicidio sive tecto, in 1. q. Et supra de penu.

De solario.

## CAP. LVI.

Solarium si quispiam edificare velit ad hoc ut sustineatur, in quo loco ipsum affigere debeat,

Murus quomodo cognoscatur an sit communis, vel non, Et an sit communis pro diviso, vel indiviso.

Solarium quod est infixum muro communis vel alieno jure servitutis, an pavimentis vel lateribus cooperiri possit.

Solarium unum vel plura si una domus habeat, Et pars inferior sit unius, pars vero superior alterius, sicuti Venetijs contingit, si ille qui partem superiorem habet, non habeat aditum veniendi ad ipsam, nisi per scalas per partem inferiorem, nunquid per illam venire poterit.

Solarium superius domus alicujus si quispiam habeat, in quo quotidie habitantes currant, vel ejus pueri salient, vel pulsent, ita quod existentibus in parte inferiori impedimento sint, quid juris.

D d

Si quis



- 1 **S**I quis \* vult ædificare solarium, in quo loco debet ipsum affigere, ut sustineatur? dic quod aut muri undiq; sunt sui, & in eis potest tigna ponere, & istud non habet dubium, aut muri sunt communes vicino, & tunc aut pro diviso, aut pro indiviso. Primo casu potest, quatenus durat pars sua eadem ratione, & non ultra, nisi esset servitus imposita, per ea quæ statim dicam. Si pro indiviso, tunc potest imponere, quatenus durat murus, si murus, est ad hoc destinatus, *ad hoc vide quod dixi supra, de scalis, versi.*
- 2 **quid autem dicendum.** \* Quomodo autem cognoscatur an murus sit communis vel non, an sit communis pro diviso vel indiviso: *vide quæ dixi supra de pariete sive muro in 1. & 2. quæst.* aut murus est alienus, & regulariter non potest: quia in re aliena nō est licitum aliquid immittere citra servitutem, nisi domino volente, *ut leg. quemad. §. si protectum, ad l. Aq. de quo vide quæ supra dicta sunt de scalis, versi.* videamus nunc de muro communi. Sed prope murum alienum super trabibus vel lignis positis vel requiescentibus in solo suo inferiori bene potest ædificare solarium, nec est opus dimittere spatium aliquod etiam unius pedis: quia nō habet hoc casu locum *l. fin. fini. reg.* & ita vidi sæpe observari in solario & stillicidio: quia possunt prope murum vicini ædificari, dummodo ipsum non tangant, neq; super eo requiescant, sed trabibus existentibus in solo, quod nota, quia
- 3 quotidianum est. \* Sed quæritur, an quis possit solariū, quod est infixum muro communi vel alieno jure servitutis, pavimento vel lateribus coopere, dic regulariter quod sic. Fallit si propter talem cooperturam nimium gravaretur murus, in quo requiescit solarium: nam tunc non potest, *arg. l. cuius ædificium, de servi. urb. præd.* Nam in tali solario non potest dominus imponere magnum pondus: puta frumenti, vel bladi, quando murus commode sustinere non posset, quod est notandum contra multos
- 4 qui habent granaria. \* Sed pone, quod una domus habet unum solarium vel plura, pars inferior est unius: pars superior est alterius, sicut Venetijs in multis domibus contingit: ille qui habet partem superiorem, non habet aditum veniendi ad ipsam, nisi per scalas vel partem inferiorem: an per illam poterit venire? Dic quod non: nisi sit imposita servitus: sed debet facere scalas aliunde: *ut probatur in l. via constitui, §. quæcunque, de serv. rust. præd. & ibi hoc not. Bal. Flo. Paul. de Castr. & ego plenius dixi supra de servitute itineris sive aditu. ver. not. unum alium pulchrum casum, ubi*
- 5 **omnino videas.** \* Quid autem si habens solarium superius, in quo quotidie currant, vel ejus pueri saltent, vel pulsent, ita quod sint impedimento  
existenti



existanti in parte inferiori. Dic aut hoc fit in despectum & damnum vicini, & non potest, *per ea quæ dixi supra in titul. præcedenti, in 2. q. vide ibi.* Aut hoc non fit in despectum seu damnum, sed pro usu familiæ suæ: & tunc potest, *per l. fluminum, §. fin. cum seq. de dam. infect.* & pro hoc vide optimum tex. in *l. sicuti, §. Arist. si serv. vend.* ubi etiam habetur, quod si projiceretur aqua in solarium causâ scopandi, vel propter calorem, & aliquid de aqua caderet inferius, propter hoc non tenetur, *circa quod vide omnino quæ dixi supra, de serv. proj. in 2. quæst.* Ultimo adde pro complemento materiæ quæ dicam infra de maniano.

De tigno injuncto.

CAP. LVII.

- 1 *Ædes duæ eadem contignatione contextæ si pluribus legentur, quisq. legatarius habebit quatenus pars sua sibi legata duret, nec unus contra alium agere poterit, ut tigna non existant, sicuti testamenti, vel mortis tempore erant.*
- 2 *Tignum unum, vel una tigni contignatio si unam domum tegat, & postea inter plures dividatur, illud tignum sociorum cuilibet proprium est, quatenus tigni longitudo versus partem suam se extendit.*
- 3 *Tigna immissa debent immissa remanere, tempore quo domus pluribus vel inter vivos, vel in ultima voluntate assignatur, sicut prius ante assignationem vel divisionem extiterunt.*
- 4 *Domos duæ unica contignatione contextæ si quispiam habeat, & unam vendat, aliam autem sibi reservet, an emptor, venditore invito, tigna aut cæmenta retinere poterit, quæ in domo vendita requiescunt.*
- 5 *Molendinum in flumine publico si facere velim: an in ripam viæ publicæ tigna immittere potero.*

**S**I duæ \* ædes eadem contignatione contextæ pluribus legentur, quisq. legatarius habebit quatenus pars sua sibi legata durat, nec unus potest agere contra alium, ut tigna non sint uti tempore testamenti vel mortis erant, *l. binas ædes, de serv. urb. præd.* Ex quo notandum est, \* quod si unum tignum vel una contignatio tigni tegit unam domum, & postea dividitur inter plures: quod illud tignum est proprium cuilibet sociorum quatenus longitudo tigni se extendit versus partem suam, *ut d. l. binas ædes, & ibi hoc notant Dd.* \* Item not. aliud ex prædictis, quod tigna immissa debent remanere immissa tempore quo domus assignatur pluribus, vel inter vivos, vel in ultima voluntate, sicut erant prius ante assignationem vel divisionem, *quibus adde quæ dixi supra de claustro, in 3. quæstio.*

Dd 2

Sed



- 4 Sed \* quid si habens duas domos unica contiguatione contextas, unā vendit, aliam sibi reservat, an emptor poterit invito venditore retinere tigna aut cœmenta, quæ requiescunt in domo vendita? Dic quod non, nisi forte contractus aliter se habeat: *ut l. quod conclave, de damn. infect.* Unde sis cautus emptor, ut facias in instrumento emptionis apponi, vel tigna vel cœmenta remaneant, prout nunc sunt, pro servitute oneris ferendi, *ita dicit Angel. in d. l. binas. ades, de serv. urb. præd. & in d. l. quod conclave,* secus est, quando domus legaretur alteri, quia semper intelligitur legari cum servitute oneris ferendi: prout erat tempore testamenti: *per d. l. binas ades.* & ita est in hoc differentia inter contractus & ultimas voluntates, secundum Bart. Ang. & Dd. *in d. l. quod conclav.* An autem & quando sit licitum tigna immittere in communi muro, *vide omnino Angel. & Dd. in l. inter quos, in princ. in pen. sol. in fin. de damn. infect.* & plenius per eundem in *l. quidam Iberus, in fin. de servit. urb. præd.* & vide quæ plenius dixi supra de *servit. tig. immit. in 4. quæst.* & adde omnino quæ dixi supra de *pariete sive muro, in pen. qu. vers. occurrit mihi circa præd.* Sed \* quid si volo facere molendinum in flumine publ. an possim tigna immittere in ripam viæ publ. Dicas quod non, nisi volente eo qui habet prope viam fundum, *arg. l. maritus, de acqu. rer. dom. & pro hoc gl. Instit. de rer. divi. §. riparum, & ita tenet Bar. in d. l. maritus, & in l. quominus, in 7. qu. de fluminibus, ubi plenius per eum in rub. eod. tit. cætera, circa istam materiam vide supra de servit. tig. immit. & supra de claustro seu conclavi & porticu, & supra de pariete sive muro. & not. in tit. de tig. injun. & vide omnino quæ dicam in seq. rubrica in princ.*
- 5

De onere ferendo.

## CAP. LVIII.

- 1 Tigni immittendi inter servitutem & oneris ferendi quæ differentia sit.
- 2 Verba, promitto ferre, vel sustinere onera domus tuæ quid importent.
- 3 Servitus oneris ferendi ad factum competit.
- 4 Servitus oneris ferendi an personalis actio esse dicatur.
- 5 Murus vicini si servitutem oneris ferendi debeat, si domus corruat, vel refectioe indigeat: & ipse vicinus non vult reficere, sed ei cedere, & mihi relinquere, an possit.
- 6 Murum oneris ferendi casu quo vicinus reficere teneatur, qualiter ista refectio fieri debeat.
- 7 Murum communem si duo habeant, qui onera adium cōmunia sustineant, & eorum alter ipsum deponere velit, & melius fundare, ac graviora pondera super imponere an altero socio invito facere possit.

8 Molend.



8 Molendinum commune si duo habeant, & unus molus meliores imponere velit, an etiam alter ad expensas teneatur.

Quæ sit \* differentia inter servitutem tigni immittendi, & oneris ferendi, dubitari posset. Et dic quod est in significatione verborum seu ordine: *ut probatur in l. cum debere columnam, de serv. urb. præd. junct. a l. sicuti, in princ. si serv. vend. quod sic declaro.* Hæc \* verba, promitto ferre vel sustinere onera domus tuæ: hoc importat, ut dominus ædium servientium seu ipsæ ædes aliquid faciant, habet enim se in ista oratione domus serviens per modum agentis: quia ista debet sustinere onera: & agit hunc actum sustinendi onera: sed in his verbis, quod liceat tibi immittere tigna, nihil importat, quod debeat facere domus serviens, sed conceditur facultas domino ædium dominantium, *ut probatur in d. l. cum debere conjuncta d. l. sicuti, in princ. secundum Bart. qui ita not. in d. l. sicuti, in princ.* & adde quæ scripsi supra de servitute oneris ferendi, vers. sed quæro, quis mihi debet servitutem, plenius declaravi quomodo cognoscatur servitus oneris ferendi, & servitus tigni immittendi, & quomodo una cognoscatur ab alia. \* Et ex his nota, quod licet aliæ servitutes regulariter non competant ad factum, sed ad patientiam tantum: *ut l. quoties, §. 1. de serv.* tamen aliud est in ista servitute oneris ferendi: quia competit etiam ad factum, *l. & si forte, §. etiam, si serv. vend. de quo dic ut dixi sup. de serv. one. ferend. ver. hujus autem servitutis.* \* Ex quo not. aliud, quod licet eo casu quo alicui incumbit onus ferendi non dicatur servitus, sed potius obligatio personalis, *l. si servitus, §. futuro, & ibi not. de serv. urban. præd. & habetur in l. fin. §. fin. ff. de con. empt.* tamen hoc fallit in servitute oneris ferendi. *ut d. §. etiam, & ibi hoc not. Flor.* De hac servitute oneris ferendi, non videtur fieri mentio, nisi in prædio urban. *l. cum debere columnam, ff. de servit. urban. secundum Flor. in d. §. etiam.* Sed tu dic, quod potest esse in prædio rustico, *ut dixi supra de servit. oneris ferendi, in princip. dic ut ibi.* \* Circa istam servitutem oneris ferendi, pone murus vicini debet servitutem oneris ferendi & sustinendi onera domus, si corrui, vel refectione indiget, vicinus tenetur onera reficere, non ego. *ut d. §. etiam, & dixi supra, de servit. oneris ferendi, vers. sed nunquid ille.* Quid si vicinus non vult reficere, sed ei cedere & mihi relinquere, an possit? Et dicas quod sic: quia ista est obligatio in rem, non in personam. *text. est not. in l. & si forte, §. Labeo, si serv. vend. quod facit ad not. per Bart. & Dd. in l. is cum quo, de aqua plu. arcend. & per Flor. in d. §. etiam, & per gloss.*

Dd 3.

in ca.



- 6 *in ca. quæ in ecclesiarum, extra. de constit.* \* Quæro etiam, casu quo vicinus tenetur reficere murum oneris ferendi qualiter debeat fieri ista refectionio? *vide text. & quod. ibi not. in d. l. & si forte, §. modus.* & adde, quod parietem proprium quis meliorem, quam in servitute impositus est, facere potest, non deteriore: quia tunc tenetur actione confessoria, vel prohiberi potest, de nov. ope. nun. *per d. l. & si forte, §. fin. cum sequ.*
- 6 ubi etiam ponitur quis sit eventus harum actionum. \* Item quæro, duo habent murum communem, qui sustinet onera communia, puta ædium suarum: alter eorum vult eum deponere, & melius fundare, vel alio modo ipsum fortiorem facere, fortè ut possit ibi arcum suum volta lapideæ fundare, vel fortè graviora pondera superimponere quam consuevit, quæ secundum sui primam formam superimponi tunc non possent: quæritur, an possit invito altero socio, & dicas quod non, *text. est, & ibi hoc not. Dd. in l. parietem, de servit. urban. prædio.* nisi paries esset ad istum usum destinatus, vel nisi hoc esset actum, vel nisi indigeat tali refectione: & ex his modis potest intelligi *l. si communes ædes, communi divi.* & ibi hoc not. & habetur per Bart. *in l. in parietis communis, & in l. damni, §. cum parietem, de damn. infect.* & per Cyn. & Dd. *in l. si ut proponas. C. de ædific. privat.* Et per d. l. parietem, secundum Bald. & Dd. ibi fuit determinata ista quæstio. \*
- 8 Quod si unus ex habentibus commune molendinum vult imponere molas meliores, & alter sociorum non vult teneri ad illas expensas, quod non teneatur, quia melior est conditio prohibentis: *l. Sabinus communi divid.* Nec obstat *l. cum duobus, §. idem respondit, socius qui cessantis, pro socio,* per quam quidam dicebant contrarium: quia ibi res erat aliter peritura, non facta ibi expensa: hic secus. & eodem modo debet responderi *ad l. si ut proponis C. de ædific. privat.* An autem actio quæ competit pro illa servitute oneris ferendi, si ædes plurimum domino- rum sint, competat in solidum? Dicas quod sic, *ut d. l. & si forte, §. plurimum, ubi vide.* Item in hac actione veniunt fructus, id est, commodum, quod haberet, si onera ædium ejus vicinus sustineret: *ut text. est in d. l. & si forte, §. pen.* Cætera circa istam materiam vide *supra, de serv. oneris ferendi.*

De refectione.

CAP. LXI.

I Reficere quid proprie sit.

II Rem propriam an qui reficere teneatur.

3 Conver.

3. *Conversantibus per viam publicam ubi est domus ruinosa, per quod remedium succurratur.*
4. *Domus diruta, si deformitatem in civitate pariat, quod remedium contra dominum intentandum est.*
5. *Domus vel res quando athena fuerit, an & quomodo & per quem refici debeat.*
6. *Idoneitas intelligitur, quando in extremo non peccat: quoniam nullum extremum laudabile est.*
7. *Actio quæ competat socio reficere volenti in casu permissio contra alium socium prohibentem.*
8. *Sociorum unus si suo sumptu ædificium cōmune jure societatis seu communionis reficiat ad usum, ad quem paratum, seu destinatum erat, verbi causa domum ruinosam, aut molendinum in flumine, aut parietem communem, an contra illum, qui recusavit, agere poterit.*
9. *Dominium parit alicujus rei, quæ refectioe indiget, an in reficientē ipso jure transeat, vel requiratur sententia & nunquid transeat etiam possessio.*
10. *Socius alicujus rei, qui rem reficit, an suo vel communi nomine refecisse dicatur.*
11. *Parietem communem si unus ex socijs reficere velit, alter vero timeat, ne ex ea refectioe sibi damnum imminuat, qualiter sibi succurratur.*
12. *Parietis refectio oneris ferendi servitutem debentis, ad quem spectat.*
13. *Si quidam nobilis promiserit comitatensi cuidam reficere pontem: qui pons tunc parvus erat, & postea in tantum aqua crevit, quod pontem crescere necesse fuit, qualiter iste nobilis teneatur.*
14. *Paries alienus si per medium pedem in alterius domum inclinaverit, an contra eum agi possit, ut ipsum erigat & reficiat.*
15. *Rem usufructuariam reficiendi onus, ad quem spectat.*
16. *Rei usufructuaria refectio ad quem spectat.*
17. *Fundus si locatus est, vel etiam domus, refectiois impensa ad quem spectat.*
18. *Emphyteuta, libellarius, seu feudatarius, an fundum, vel quid aliud reficere teneatur: ubi etiam quid de re dotali. num. 19.*
20. *Fruitus vel redditus alicujus fundi, vel domus si legetur, refectio ipsa ad quem spectabit.*
21. *Ecclesia & clerici an teneantur ad reparationem murorum, seu refectioem fortiorum civitatis, & pontium, & viarum, & portarum, & aquæductuum.*
22. *Ecclesiam parochialem an laici parochioni teneantur reficere, an vero clerici.*
23. *Ecclesiæ ædificatione si jus patronatus acquiratur: an etiam ex refectioe, vel reparatione queratur.*
24. *Tutor an pupilli ædificia collapsa, & deformata reficere poterit.*
25. *Refectio rei servitutem debentis ad quem spectat.*
26. *Opus novum an nunciari possit ædificium vel cloacam reficiens.*
27. *Domus refectio an pia causa dicatur.*

Quia



- 1** **Q**uia in materia servitutum pluries occurrit de refectione, & maxime in servitute oneris ferendi, ideo de eo aliqua utilia videamus. Et \* primo, quid sit reficere. Dic, reficere est rem ad pristinum statum reducere: hoc est, ne quis dilaret aut producat, aut exaggeret, *ut est tex. in l. 3. §. reficere. de itin. actuque privat.* Secundo \* nunquid aliquis compellatur rem propriam reficere? dic, aut quæritur de domo seu re sua, aut aliena, aut de communi. Primo casu aut domus est destructa prorsus usq; ad aream: & tunc non compellitur eam reficere, quia de novo quis non compellitur ad reedificandum, *ut l. singularium. C. de ædif. pri. & ibi hoc not. gloss. & in l. ad curatoris. de damn. infect.* ista enim videtur esse nova constructio, non resectio, *l. 1. §. si quis ædificium de nov. ope. num. & l. inter stipul. §. sacram. de verb. oblig.* Fallit in curialibus, *ut d. l. singularium.* Fallit secundo, quando per statutum vel conventionem id esset cautum. Fallit tertio, quando esset imposita servitus oneris ferendi in domo destructa: quia tunc cogeretur eam reedificare dominus suis sumptibus ad hoc, ut possit onera sustinere, *l. eum debere columnam. de serv. urb. præd.* Aut domus non est in totum destructa, quia non est diruta usq; ad aream: & tunc sive sit unius, sive plurium, debet refici. Et potest dominus cogi per procuratorem seu administratorem, a reipubl. ut reficiat. & in quantum non sit potens, sumptu publico refici debet, *text. est not. in d. l. ad curatoris. & ibi per glo. & Dd. & habetur in l. si præfes. ff. de off. præsid.* Ex quo not. \* quod licet conversantibus per viam publicam, ubi est domus ruinosa, ventum habens, non succurratur per remedium cautionis damn. infect. quia non timetur damnum in rem, sed in personas, *ut l. qui binas. & l. qui damni. de damn. infect. in fine.* tamen subvenitur alio remedio: quia possunt iudicis officium implorare, ut aut rem in totum deponant, aut reficiant, ut transeuntibus damnum dari non possit, & ita sentit gloss. *in d. l. ad curatoris.* & ibi hoc not. Angel. & ita alias, dum essem iudex procuratoris communis Veronæ, coegi, quendam ad reficiendum domum suam ruinofam, quæ transeuntibus minabatur ruinam. Item \* ex hoc not. aliud, quod quando domus est diruta, & deformitas perducitur in civitatem, si dominus ad refectionem est potens, potest compelli ut reficiat. & hoc spectat ad officium curatoris. & in quantum ille non sit potens, dictus curator sumptu publico illam reficiat: seu reficere poterit, & nisi intra tempus à iudice assignatum reficiatur, cum usuris eam respub. detrakere poterit pro jure dicti sumptus & usurarum, *ut est text. not. in d. l. ubi Ang. & Dd.*



¶ *De dam. infect.* Potest etiam dominus, si non habet unde reficiat, cogi ad vendendum alteri, qui sit potens ad reficiendum, & si eam justo pretio vendere non posset, non cogitur ad vendendum, sed licite poterit à repub. petere tantum, quantum sufficiat ad reparationē domus. dictum est singulare aureum Spec. in tit. de *sutisda.* §. *hoc quoq; qui allegat in ar. l. lege, in prin. ad Syl.* & *l. 3. §. si. C. de ser. qui pro præ. lib. accep.* quod dictum Spec. sequitur Ludo. Ro. 331. not. quod inci. not. quod in pluribus locis tibi faciet honorem. Secundo casu \* principali, quando res vel domus est aliena in totum, an cogatur reficere? Et regulariter dicas, quod non. Fallit quando de hoc esset facta promissio. Fallit secundo, in casu not. *l. sicuti. si servit. vend. in princip.* de quo dixi supra de *servitute oneris ferendi, versicu. quomodo autem paries vel colum.*

Tertio casu principali, quando domus seu res est communis plurium dominorum: & tunc subdistingue. Aut nullus vult ædificare aut reficere, & nullus compellitur, nisi quando timetur damnum transeuntibus, vel quando inducit deformitatem civitati: quia sicut unus dominus cogi potest, ita & plures, per *d. l. ad curatoris, de dam. infect.* & supra dixi in *primo casu princ.* Aut uterq; vult reficere, & tunc aut concordant in refectiōe, & non est dubium: aut discordant in modo reficiendi: & tunc aut vult unus reficere in majori quantitate quā prius esset, alter in eodem statu: & iste ultimus præfertur. istud est proprie reficere, *l. 3. §. reficere. de itin. actusque privat.* & pro hoc vide quæ dixi supra *tit. proxim. versicu.* & per prædictam *l. parietem.* Aut quilibet vult reficere juxta priorem formam diversis tamen modis idonee, *leg. in reficiendo.* & ibi hoc not. Dyn. Barto. & Doct. de *dam. infect.* & Ange. in *d. l. quidam Iberus. in princ. in 3. colum. versicu. restat videre. de serv. urb. præd.* Ubi \* dicit, quod idoneitas debet intelligi, quando non peccat in extremo: quia nullum extremum est laudabile, secundum Philo. & probatur in *d. l. in reficiendo cum gl.* Aut unus tantum vult reficere, alter vero non: & tunc ille qui vult reficere, vult reducere in meliorem statum rem quam prius esset: sed non est necessarium puta quia est molendinum habens binas molas, & vult imponere meliores, & alter non cogitur, *l. parietem. de serv. urb. præd.* & ibi hoc not. *De.* & tunc procedit illa regula, quod in re communi melior est conditio prohibentis, *l. Sabinus communi divid.* & dixi in præcedenti *tit. ante fin.* Aut vult unus tantum reædificare rem communem reducendo ad pristinam formam: & tunc aut vult in re communi reædificare jure ser-

Ee

vitutis,



- vitutis, & non potest, *d. l. parietem.* aut vult ædificare communionis : & tunc aut vult facere id ad quod erat parata res seu destinata, & potest invito socio, *l. cum duobus. §. idem respondendum. & §. idem Mela. pro socio. & l. in tantum. §. in commune. de rer. divis. & l. si cōmunes ædes. & ibi not. communi divi.* aut res non est ad hoc destinata, & tunc aut est hoc actum, & potest, aut non est actum, & tunc aut non interest alterius socij prohibere, & potest eo invito reficere, *l. fistulam. §. pen. & fin. de serv. urba. præd. & l. quidam Iberus. §. fin. eod. titul.* Aut interest alterius socij, & tunc est melior conditio prohibentis. & ita loquitur *d. l. Sabinus. communi divid. & d. l. parietem.* & ita tenet Cyn. in *d. l. si ut proponis. C. de ædif. pri.* & pro hoc habes expeditum perfecte istum articulum. Tertio \* querro, quæ actio competat socio reficere volenti in casu permissio, contra alium socium prohibentem. Dic aut res est communis inter plures hæredes, & agi poterit iudicio fam. erc. *l. 1. & per totum. ff. fam. erc.* aut inter nō hæredes, & tunc non iure societatis, & competit iudiciū communi divi. vel uti poss. *l. si quis cōmunes ædes. cōmuni divi.* aut est cōmunis iure societatis ad hoc principaliter ordinata, & tunc potest agi pro societate. *text. est cum gl. in §. inter quos. Insti. de oblig. quæ ex qua. contra. & not. Ang. in d. l. quidā Iber. in prin. 2. col.* Quarto \* queritur, nunquid si unus sociorū suo sumptu reficit ædificiū cōmune iure societatis seu cōmunionis ad usum, ad quæ paratū seu destinatum erat, puta domū ruinosam, apt molendinū in flumine, aut parietem cōmunē, an poterit agere cōtra illū qui recusavit? Dic, aut suo nomine, aut nomine cōmuni, aut dubitatur quo nomine. primo casu nihil recuperat, *l. si is. C. de ædif. pri.* secundo casu, quando reficit nomine cōmuni, & res est cōmunis iure societatis, & socius fuit requisitus, contumax imponendo expensam, & tunc habet tria remedia. Primum, quod reficiens usq; ad quatuor menses sumptus repetere potest cū usuris centesimis. Secundum, quod elapsis dictis quatuor mensibus, reficiens consequitur rem resectā iure dominij. Tertium, quod si non vult consequi iure dominij, potest repetere omnes sumptus & interesse. *casus est not. in l. cum duobus. §. idem respondit socius qui ff. pro societate. & in d. l. si ut proponis. C. de ædific. privat.* & est vero simile, quod propter societatem & contumaciam non audiat volens cedere rei, alias esset secus, *l. cum usufruct. de usufru. secundum Angel. in d. l. quidam Iberus. in princ. ad quod adde, quæ dixi in tit. præc. vers. circa istam servitutem.* Et not. quod propter secundum remedium, quod est singulare : videlicet, quando res communis



munis indiget refectione, puta domus vel molendinum : & unus sociorum ab altero requisitus non exposuit sumptus pro parte sua, si alter socius reficit in totum de suo, & post refectionem requirit socium, quod restituat sibi sumptus pro sua parte, quod si stat per quatuor menses à die refectionis factæ per alium socium, & non restituat pro parte sua, dominium totius transit pro refectione, text. est elegans in d. l. si ut proponis. & in d. §. idem respondit, socius qui cessantis. quod perpetuo tene menti. Et \* nunquid dominium transeat ipso jure, vel requiratur sententia, nunquid transeat etiam possessio. vide per glo. & Dd. in d. §. idem respon. Aut contumax non fuit contumax in reficiendo : & tunc solum agitur ad sumptus, ut l. socius. §. si tectum. ff. pro soc. & ita tenet Ang. in d. l. quidam Iberus. in princ. aut res est communis, non tamen jure societatis : sicut contingit in duobus communiter rem eumentibus, aut duobus legatarijs, vel hæredibus ejusdem rei, vel alio modo in conjunctione incidentibus : & unus istorum reficit rem communem suo sumptu proprio : & tunc aut alter socius fuit contumax : & habent locum duo prima remedia, scilicet repetitio sumptuum cum usuris, & adjudicatio dominij contra contumacem, qui noluit in sumptu conferre. Sed tertium non habebit locum, scilicet ut possit agere præcise, ut refundantur sumptus cum omni interesse, text. est in d. l. si ut proponis. aut alter socius non fuit contumax : quia non fuit requisitus & hoc casu conveniri non potest. nisi tantummodo pro restitutione fructuum. d. l. si ut proponis. & not. in d. §. idem resp. & Angel. in l. quidam Iberus. Tertio \* casu principali, quando dubitatur quo nomine socius refecerit, an suo, an communi. Dic, quod in dubio videtur refecisse nomine communi, l. merito. ff. pro soc. quia hoc est sibi licitum, contrarium est illicitum, l. si is. C. de ædif. priv. Item quia faciens nomine proprio, intelligitur donare sumptus : donatio vero in dubio non præsumitur, l. cum de indebito. de prob. ita tenet Ang. in d. l. quidam Iberus. in princip. in 3. col. Quarto \* quæritur, quid si unus ex socijs vult reficere parietem communem : alter vero timet ne sibi damnum immineat ex ea refectione, qualiter sibi succurratur. vide plene per Barto. & Dd. in l. damni infecti. §. cum parietem. de damn. infect. & plenissime Ange. in l. inter quos. & in l. in pariete. eo. tituli. & per Ioan. Pe. de Papia, in ulti. li. in glo. antepen. Quinto \* quæritur, ad quem spectat reformatio parietis debentis servitutem oneris ferendi ? dic ad eum, qui debet servitutem. & non solum de pariete existente tempore servitutis, sed etiam de surrogato, l. cum de-



- bere col. de serv. urb. prad. & vide quæ dixi supra de servitute oneris ferendi, vide l. sicuti in princ. si servit. vend. Sexto \* quæritur quidam nobilis premisit cuidam comitatensi reficere pontem: tunc pons erat parvus, postea crevit aqua, quod oportet crescere pontem, qualiter iste nobilis teneatur? Istam q. disputavit Fran. Accurs. Bald. eam sic decidit in l. non modus. C. de servi. aut augmentatum est onus refectionis intrinsecæ circa eandem latitudinem pontis: ut quia aqua perfodiens hoc facit, ut necessaria sit major impensa solito: & tunc pertinet ad nobilem, quia est augmentatio intrinseca aut est augmentatio extrinseca in majori latitudine pontis: & tunc eatenus ad nobilem non pertinet: quia tempus contractus inspicitur, d. l. non modus. & l. 3. & l. Rutilius Polla. de contrah. empt. & l. damni. §. si is qui. de damn. infe. & l. hoc jure. §. si aqua. de aq. quot. & l. astri. & de rivis. l. 1. §. pen. de verbor. oblig. l. quicquid astringendæ. eod. titu. per quas leges Franc. Accur. determinavit, per illam promissionem
- 13 nobilem non teneri. Septimo \* quæritur, si paries alienus per medium pedem inclinaverit in domum alterius, an possit contra eum agi, ut ipsum erigat & reficiat? dic quod sic, text. est not. in l. si cum meus. in fin. & in l. si quomodo. in princip. si serv. vend. & ita tenet Ioan. Pet. de Papia. in suo ult. lib. in gloss. antepen. ad fin. quod not. pro turri, quæ Bononiæ pendet
- 14 supra turrim Ascellorum. Octavo quæritur, \* ad quem spectat onus refectionis? dic, aut quæritur de cura & sollicitudine refectionis: & ista simpliciter pertinet ad usufructuarium, l. 1. in fin. usufr. quemadmo. cave. & l. inter fructuarium. de damn. infect. & l. 1. §. fin. de nov. ope. nun. & not. Bart. quem omnino vide in l. cotem ferro. §. qui maximos. in pen. eod. in fin. de Public. Aut quæritur de impensa: & tunc aut est magna, & pertinet ad proprietarium, aut est parva, & spectat ad usufructuarium, l. hæc tennus. & ibi not. de usufructu. & l. eum ad quem. & ibi per gloss. & Dd. Codic. de usufruct. & l. damni infect. & ibi not. per gloss. & illa est cōmunis opin. An autem sit facienda differentia, an usufructuarius habeat usumfructum ex causa lucrativa, vel onerosa? & Flo. in l. hæc tennus. 7. ff. de usufr. videtur dicere, quod sit facienda differentia: videlicet quod habens ex onerosa, non teneatur etiam ad modicam, per d. l. si quis dominium. & l. si quis fundum. ff. locat. de qua dic ut infra dicam, in 13. quæst. Et quando esset tanta impensa, ut æquivaleret receptioni fructuum, non teneatur usufructuarius, quia ego reputo eam magnam impensam, argum. l. qui concubinam. §. qui hortos. de leg. 3. & per ea quæ not.

Bart.



Bart. in leg. his verbis. §. idem testator. eod. tit. Nono quæritur, \* ad quem 16  
 spectat refectionis rei usufructuariae? dic ut per tex. not. & quod ibi no. in l. si do-  
 mus. de usu & hab. ubi fit alia distinctio, quam in usufructuario. Deci-  
 mo \* quæritur, si locatus est fundus vel domus, ad quem spectat refectionis 17  
 impensa? dic ad dominum locantem, non autem ad conductorem, l. si  
 merces, §. si vis major. ff. loc. & l. ex conducto. in princip. eod. titul. & vide  
 text. cum glo. in d. l. si merces. §. conductor. & l. in sum. & ibi per Pet. Cyn.  
 & Dd. C. de pign. & ideo sic statutum dicit, quod quilibet ante domum  
 teneatur scopare, scholares vel alij domum conducentes non tenebuntur,  
 quia non possident. l. non solet. ff. loc. & si solverent, possunt imputare lo-  
 catori pro pensione, vel repetere actione ex eo contractu. & si non solve-  
 rent, possent occupare domum, l. adiles. ff. de via publica. secundum Pet.  
 Cyn. & Docto. in d. l. in summa. & idem tenet Rosfred. in libello. de offic.  
 ju. ne quid fiat in via public. in fin. & idem tenet Alber. de Ros. secundum  
 Odofred. in suo opere statutorum, in prima parte, quæst. 135. & Flor. in l. si  
 pendente. §. si quid cloacarij. ff. de usufr. & vide Paul. de Castr. in d. l.  
 ex conducto, in princip. ff. loca. & Bald. in l. ob causam, ff. de act. & oblig.  
 & intellige prædicta quando conductores cogi possunt ad refectionem vel  
 purgationem viae, expensis tamen pensionis, ut d. l. adiles. item intellige,  
 si quis gratis habitet, si purgatio est talis, quod pertineat ad utilitatem mo-  
 mentaneam, secus si ad perpetuam. l. 4. §. 1. de impen. secundum Bart. qui  
 ita not. in l. adiles.. Item adde, quod viam destructam quis reparare seu  
 reficere tenetur, quatenus protenditur latitudo suae domus, secundum Ang.  
 in l. fin. per illum text. C. de aedif. privat. Undecimo quæritur, \* quid in 18  
 emphyteuta seu libellario, seu feudatario? Dic cum isti possideant, & ha-  
 beant utile dominium, l. 1. §. qui in perpetuum. ff. si ager vectig. vel emph.  
 pet. & cap. 1. rei autem. in titul. de invest. de re alie. fact. impensa refectioni-  
 onis spectat ad eos, non autem ad dominum, ut probatur in l. 2. Cod. de  
 jure. emph. & ibi hoc not. per Alber. de Ros. & per eundem in suo opere sta-  
 tutorum. in 1. parte, quæst. 136. & ideo in instrumentis investituræ solet  
 communiter dici, quod dominus dat ad meliorandum, &c. & idem est di-  
 cendum in superficiario eadem ratione, per l. superficiario, cum sequ. de rei  
 vend. \* Quid autem in re dotali? dic ut in tot. titul. de impen. & maxime 19  
 in l. 3. §. 1. & l. quod dicitur, eod. titul. & in l. divortio. §. impendia, cum  
 seq. sol. matr. Duodecimo quæritur, \* quid si legantur fructus vel redi- 20  
 tus alicujus fundi vel domus, ad quem spectabit refectionis? In hoc debet



- considerari. Aut intelligitur legatus ususfructus proprie, & tunc dic ut dixi supra in 9. q. Aut non censetur legatus ususfructus, & tunc spectat reffectio ad heredem. *istud probatur in l. fundi Trebatiani. de usufruct. leg.* quomodo autem cognoscatur, an intelligitur tunc legatus usufr. vel non, vide gloss. ord. in l. si quis ita. & quod ibi not. per Dd. ff. de usufr. & in l. per servum §. 1. de usu & hab. & in l. idemque usufr. quemadm. ca. Decimo tertio quæritur, \* an ecclesia & clerici teneantur ad reparationem murorum, seu refectionem fortaliciorum civitatis, & pontium, & viarum, & portarum, & aquæductus, & similibus? Et dicas quod sic, ut l. ad portus, C. de oper. pub. & ita tenet Azo in sum. C. de oper. pub. in pr. & Bald. in tit. de pac. Const. in 7. colum. de quo vide per gl. quæ aliter dicit, & ibi per Bartol. & omnes Dd. in l. ad instructionem. C. de sacros. eccles. & per Bald. in l. qui pendentes. de usufr. in apostillis, & per arch. 16. q. 1. juxta. & per Ant. de Butr. & Dd. in c. non minus, de immu. eccl. & per Io. Per. de Papia, in 1. libello, in gloss. in ver. jure domini vel quasi. in ult. colu. quæ etiam tenet quod sic. Decimo quarto quæritur, \* an ecclesiam parochialem teneantur reficere laici parochiani, an vero clerici, ut 10. q. 1. discernimus, & not. gloss. 12. q. 11. quatuor. & ibi per Archid. & vide omnino gl. 16. q. 1. si monachus & Innoc. & omnes Dd. & gl. in c. de his, de eccl. adif. & per Alb. de Ros. in l. ad instructionem, de sacros. eccles. Decimo quinto quæritur, \* ex ædificatione ecclesiæ acquiritur jus patronatus: ut in c. nobis, de jure patr. nunquid ex refectione vel reparatione etiam quæritur: vide per hoc gl. in d. c. quoniam, & ibi per omnes Dd. & per aliam glo. mag. nam. de consec. dist. 1. de fabrica. Decimo sexto quæritur, \* an tutor possit ædificia pupilli collapsa deformata reficere? Et dic, quod sic: ut probatur in l. lex quæ tutores, C. de adm. tut. & ibi hoc not. Sal. Decimo septimo quæritur, \* ad quem spectet reffectio rei debentis servitutem? Dic ut habetur in l. loci corpus. §. si quis mihi. si serv. vend. & in l. & si forte. §. etiam. eod. tit. & in l. refectionis. ff. communia præd. & in l. inter. si serv. vend. in l. 1. in fin. de aqua plu. are. & vide quæ dixi supra de servitute oneris ferendi. versi. sed nunquid ille. & quod supra dixi in princ. hujus libri Decimo octavo quæritur, \* an possit nunciari novum opus reficienti ædificium vel cloacam? Dic regulariter quod non, l. 1. §. si quis ædificium. & l. de pupillo. §. si quis rivos. de nov. oper. nunc. Decimo nono & ultimo quæritur, \* an reffectio domus dicatur pia causa? dicas ut est casus singularis, in l. si quis pro redemptione. §. fin. de do. ex quo not. quod



quod fidei commissarij. seu executores testamentorum pro relictis ad pias causas possunt dispensare pro refectione alicujus domus combustæ vel ruinosæ: quod intellige quando dominus domus esset pauper: secus si esset dives, *per not. in l. illud. C. de sacros. eccl.*

## ADDITIO.

*Administ.* Utrum administrator teneatur de mala administratione satisfacere? Responde secundum Innoc. in *e. presentium. de pignor.* quod sic. & ille cujus est administrator, habet actionem negot. gest. contra eum qui male administravit: *ff. de negot. gest. l. 3. §. ultim. 12. quæst. 2. si una de rebus. Ec. si quis qualibet conditione.* Unde adverte, quod teneatur administrator secundum gloss. in *l. cum ostendimus. ff. de fidejuss. tut. le dolo, ut ibi. Et lata culpa: ut l. curatoris, C. de negot. gest. & etiam levi, ut l. quicquid. C. de arb. tut.* Per quantum tempus intelligatur administratio, si non fuit limitatum, vide Corn. 2. vol. *conf. 3. Et in 3. vol. conf. 196.* & vide per Alex. 1. vol. *conf. 22. in 2. col. vers. attento.*

De Ponticello.

## CAP. LX.

Ponticellos seu pontes super domibus privatorum appensos, & pendentes super viam vel solum publicum, an de jure communi quæ tenere possit.

1. *Silicidij per ædificationem super solum publicum, illius soli dominus aliquis non efficitur.*

2. Ponticellum ædificare super solum publicum ex concessione facta à principe, vel senatu, aut ex gubernatione civitatis, vel ex consuetudine, vel ex forma statuti si licitum sit, & quis in dictis casibus velit ædificare pontes ita largos & longos, quod inferatur damnum, vel incommodum & impedimentum vicinis, seu transeuntibus cum plastris, & animalibus oneratis, qui commode pertransire non possunt, an hujusmodi ponticellos ædificare possit.

3. Generalis concessio semper intelligitur, quod sine damno & alterius incommodo fiat.

4. Ædificandi licentia in loco publico sine incommodo & damno alterius concessa intelligitur, nisi expresse dicatur, etiam cum alterius damno & incommodo.

5. Incommodum maximum, vel magnum, vel parvum, judicis arbitrio dicitur.

6. Consuetudo vel statutum prædictaverit, quod ponticelli super viam publicam fieri possint, & duo sint, unus ex una parte strætæ, & alius ex alia, an eorum quilibet cum ponticellis ad strætæ medietatem se extendere poterit.

7. Promiserim si tibi dare viam ad fundum tuum per fundum meum, an supra viam pontem facere poterò.

8. Ponticelli super solum commune per unum ex socijs an ædificari possint.

IO De-



10 Domum unam si ab utraque parte via habeam, & pontem supra solum publicum vel etiam supra privatum, vel communem in casu permissio, an si unam domum de domibus meis vendam, videar pontem vendere, qui in alia domo requiescit.

1 Consueverunt \* in multis civitatibus & locis ponticelli seu pontes appendi super domibus privatorum pendentes super viam publicam vel solum publicum, nunquid de jure quis eos tenere possit, vel de novo fabricare? & dicendum est, quod non regulariter. ut in l. 2. §. tractatum. & ibi gloss. ne quid in loco publ. & in l. fin. ne quid in flum. publ. in princ. & ibi Flor. de servit. & in l. qui sellam. §. in rusticis. & ibi hoc not. etiam Flor. de serv. urb. præd. nisi consuetudo esset in contrarium: ut l. an in totum. C. de ædific. privat. vel nisi esset concessum à principe, vel senatu, vel administratore civitatis potestatem habente, l. 2. §. merito, & §. si quis à principe. ne quid in loco publ. & in eadem l. in princ. & ibi per glo. & in l. prohibere, §. plane, & ibi per Bart. quod vi aut clam. vel nisi esset permissum à statuto. ut d. §. p'anc, ibi, si vero lex municipalis. vel nisi esset præscriptum, scilicet per tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium: quia tale tempus habet vim concessionis & privilegij, ut in c. super quibusdam §. præterea, de ver. sig. in fin. & in c. 1. in fin. de præscr. in 6. vel nisi essent facti patiente vicino, & nemine contradicente, nec prætor prohibente quia tunc non deberent demoliri, ne urbs deformatur ruinis, l. 2. §. si qui nemine prohibente, ne quid in loco publico. & l. fin. eod. tituli. & not. per glo. in l. mæniana C. de ædific. priv. vel nisi essent ponticelli sub stillicidio domus, quatenus stillicidia se protendunt, eo tamen casu, quo solum, quod est sub stillicidio, sit ejus, cujus est stillicidium sive domus. quod quando sit, vide quæ plene dixi supra de serv. stillicidij aversendi. in 9. quæst. & ad de prædictis quæ dixi supra de serv. protegendi, in 4. quæst. & supra de stillicidio sive tecto. Circa tamen prædicta aliter considerando potest ita distinguui: quandoque ponticellus transcendit viam, quia forte unus habet duas domos: & in medio earum est via publica, an sit licitum eum habere pontem, per quem itur de una domo ad aliam: vel etiam ut quandoque vidi, per talem pontem non potest iri de domo in aliam: tamen transcendit totam viam, & requiescit in alia domo ultra viam & solum publicum & his casibus non licet habere, ut est text. in d. l. 2. §. tractatum. & ibi gloss. & Bart. ne quid in loco publ. & est text. apertus in l. fin. eod. tit. not. Bart. in l. quominus in 13. qu. de flum. & in l. si duo. §. Labeo per illum text. ut possid. & Bald. in l. item lapilli. in 5. colum. versic. dicto, de occupat. de rer. divij



*divis. & not. dominus. Do. de sancto Ge. in c. cum ex eo. de excess. prælas. lib. 6. & dixi supra de servitute protegendi. in 4. quæst.* nisi consuetudo, vel statutum, vel princeps, aut senatus, aut præscripto hoc permetteret, per ea quæ supra dicta sunt. Quandoque ponticellus non transcendit totam viam, sed pendet super via vel solo communi: quandoque nullum est desuper stillicidium, & idem eadem ratione, quia est super communi. Quandoque stillicidium desuper, & tunc aut ponticellus se extendit ultra stillicidium: & idem eadem ratione. Aut ponticellus se non extendit ultra stillicidium, sed in tantum, vel minus, & tunc videtur quod possit licite fieri & teneri, *per l. fin. §. fin. de serv. urban. præd.* intelligendo, quod lex illa locum habeat, etiam quando solum, quod est sub stillicidio sit publicum. In dubio tamen \* ego teneo contrarium, videlicet quod per ædificationem stillicidij super solum publicum ædificans non efficiatur dominus illius soli, ut dixi supra de servitute stillicidij avertendi. Sed horticellus, & sim. ex quibus non timetur damnum transeuntibus, bene possunt apponi, etiam supra solum publicum, de quo dic, *ut dixi supra de serv. protegend. maxime in 5. q.* & prædicta procedunt, nisi per statutum esset aliter permissum, vel de consuetudine aliter servaretur: *per d. l. an in totum. C. de ædif. privat.* vel nisi hoc esset permissum à principe vel supericre, aut præscriptum, *ut supra dixi.* Quandoque ponticellus ædificatur non super solo vel via communi, sed super solo alieno privato, vel communi cum uno privato: & tunc distingue in omnib. & per omnia, *ut supra dictum est*, quando ædificatur in solo publ. excepto quia si habet stillicidium, quatenus se protendit, potest ponticellum fabricare, *per ea quæ habentur in l. fi. §. fin. de serv. urb. præd. de quo vide plene quæ dixi supra de servitute stillicidij avertendi, in 9. quæst. & supra de servit. proteg. in 2. quæst. vide quæ dicam infra de necessario & camino.* Circa \* prædicta dubitari potest, quid si est licitum ædificare ponticellum supra solum publicum ex concessione facta à principe, vel senatu, aut ex gubernatione civitatis, vel ex consuetudine, vel ex forma statuti, & quis vult ædificare dictis casibus ponticellos ita latos & longos, quod inferunt damnum vel incommodum & impedimentum vicinis transeuntibus cum plaustris & animalibus oneratis, qui non possunt commode pertransire, vel etiam aliter, an possit huiusmodi ponticellos ædificare? Puto quod sit ita distinguendum: aut ex forma statuti vel concessionis, aut consuetudinis, non est data certa forma ponticellos faciendi: & tunc sine dubio non potest, quia huiusmodi concessiones

F f

in du-



in dubio intelliguntur sine damno & incommodo alicujus: *ut est text. ad hoc not. in l. 2. merito. & §. si quis à principe, ne quid in loc. publ. & ibi glo. allegat ad hoc multa jura, & probatur in c. quamvis, in fi. & ibi not. per glo. Arch. & Dd. de rescrip. in 6. & in c. de his. & ibi etiam glo. extr. de privi. cum simil.* & hoc casu tales ponticelli & similia ædificia quæ obstant usui publico, debent deponi: *ut est text. in dicta l. 2. §. si quis nemine prohibentis.* Aut est data certa forma ædificandi, & tunc subdistinguo: Aut illa forma est generalis, puta quod quilibet promisit ponticellos facere per totam civitatem, tam de lignis, quam de lapidibus pro libito voluntatis: 4 & tunc dicas idem quod in præcedenti, \* quia in generali concessione intelligitur semper, quod sine damno & incommodo alterius fiat: *ut est gl. not. in d. §. si quis à principe. in glo. in princ.* dum dicit neq; sic conceditur, scilicet generali concessione, &c. & allegat ad hoc jura. Aut illa forma concessionis & licentiæ est simplex: quia dum simpliciter dicitur, quod possint ponticelli fabricari super solum publicum, & idem dicendum est: 2 quia si in generali concessione intelligitur sine incommodo & damno alicujus, multo fortius in simplici, *pro hoc est text. in d. §. si quis à princ. in princip.* dum dicit, si quis à principe simpliciter impetraverit, ut in publico loco ædificet. & ibi gloss. in princ. dum dicit, in generali concessione vel simplici. Aut ista forma concessionis vel licentiæ est specialis, puta quod potest fabricare ponticellos in tali contrata, vel tali domo. & idem eadem ratione, quia in dubio dicendum est quod concedens intellexerit sine injuria & incommodo alicujus, quia quotiescunq; aliquid fieri permittitur, ita permitti oportet, ut sine injuria cujusquam fiat: *ut est text. not. in d. §. merito.* Aut forte singularis, puta quod quis possit fabricare ponticellos supra solū publicum tantæ altitudinis & longitudinis & latitudinis: tunc secundum formam illam possunt fieri, *pro hoc est text. cum gloss. not. in l. 1. C. de ædifi. privat.* quæ ponit exemplum, quando est statutum certis modis ædificandi, sicut est Florentiæ, & etiam glo. singularis *in l. qui luminibus. de serv. urba. præd. in princ.* puto tamen quod hoc casu intelligatur talis concessio singularis sine incommodo alterius, per prædicta jura: & per hanc rationem, quia in dubio concessio quantumcunq; specialis & singularis, semper intelligitur sine damno & incommodo alterius, nisi in concessione dicatur expresse, etiam si hoc faciat damnum vel in cōmodum alteri: *ut est tex. qui hoc ibi vult. in l. 2. §. si quis à princip. ff. ne quid in loc. publ. ibi,* nisi hoc impetraverit, & isto modo debet limitari dicta gl. videli-



videlicet in l. 1. C. de ædific. priv. & in d. l. qui luminibus. Et sic not. \* quod  
 in omnibus prædictis casibus intelligitur concessio vel licentia ædificandi  
 in loco publico, vel supra solum publicum sine damno & incommodo al-  
 terius, nisi expresse dicatur, etiam cum damno & incommodo alterius. Et  
 prædicta concessio, scilicet quod possit ædificari cum incommodo & da-  
 mno alterius, valet: ut est text. in d. §. si quis à principe, sed intelligitur de  
 damno sive incommodo parvo: ut ibi not. aut de maximo sive magno. arg.  
 l. quoties, de precib. imper. offer. & l. si quis sepulchrum. in princip. de relig.  
 & ira debet intelligi l. servitutes, §. 1. de serv. & tenet ibi gloss. & in d. §.  
 si quis à principe. in ver. impetraverit, in 2. solutione, quam puto veram  
 facit ad hoc quod not. Bart. in l. quominus, in 11. quæst. de flumin. nisi in  
 concessione fuerit dictum, etiam cum maximo damno, vel incommodo  
 alterius: juxta not. in d. l. quoties. Quomodo autem dicatur \* maximum,  
 vel magnum, vel parvum incommodum, vel damnum? Dic arbitrio ju-  
 dices, arg. gloss. not. in §. pretium. in ver. diffinierit. Institut. de contrahen.  
 empt. facit. l. 1. §. 1. de jur. delib. & c. de causis, de offic. de leg. Item que-  
 ro quis dicatur damnum pati? Dic quando quis comodum amittit, quod  
 ex publico consequeretur tale, quale sit. & ideo si cui prospectus, aut si cui  
 aditus sit deterior sive angustior, dicitur damnum pati: & agere potest,  
 ut est tex. in d. l. 2. §. merito in ver. damnum. Et intelligo sive istud dam-  
 num concernat publicam utilitatem, sive privatam: quoniam loca publi-  
 ca privatorum usibus deserviunt, jure scilicet civitatis, non quasi propria  
 cujusq; ut d. l. 2. §. 1. quæ omnia singulariter tene menti, non solum pro  
 ponticellis, sed etiam pro quibusdam alijs ædificijs factis in loco publico.  
 Quid autem \* si stante statuto vel consuetudine, quod ponticelli possint  
 fieri super viam publicam & duo sunt, unus ex una parte stratæ, alius ex al-  
 lia: an poterit quilibet eorū se extendere ad medietatem stratæ cum pon-  
 ticellis? Dic quod sic, & non ultra: sicut dicitur in alveo & in aqua com-  
 muni, & insula: ut Institut. de rer. divis. §. insulam. & ita tenet Bald. in l.  
 item lapilli, ut in ult. col. de re divis. Et ex hoc not. quod ubicunq; est per-  
 missum supra solum publicum ædificare ponticellos, non est licitum ædifi-  
 care, nisi usque ad medietatem soli publici in medio existentis, & idem, si  
 possit ædificari supra solum commune, quod est not. Item quid si promisi  
 tibi \* dare viam ad fundum tuum per fundum meum, an supra viam possim  
 facere pontem? Dic quod sic, vel etiam ponticellum, si tibi non nocet, &  
 mihi prodest. l. hoc jure. §. fin. de aqua quotid. & æsti. quia solum est me-  
 um, &



- mm, & non tuum : & supra meum ædifico, & ibi non officio. Ambulabis ergo subtus pontem vel ponticellum meum : & satis est tibi, quia non in plus teneor. ita dicit Bald. & bene, *in d. l. item lapilli, in pen. q.* qui dicit, quod ita de facto vidit Florentiæ. Dictum est supra \* nunquid ponticelli possint ædificari supra solum publicum vel privatum : sed nunquid possint ædificari supra solum commune per unum ex socijs ? Et dicas quod non ,
- 9 *ut d. l. si duo. §. Labeo. & ibi hoc not. Bart. uti pos.* Sed \* quid si habeo ab utraq; parte viæ unā domum & pontem supra solum publicum , vel etiam supra privatum vel commune in casu permissio : an si vendo unam de domibus meis , videar vendere pontem qui requiescit in alia domo ? *vide l. quod conclave , de damn. infect. & quod ibi not. Bart. & Dd. & quod. not. Bald. in d. l. item lapilli. in ult. col.* Ultimo adde prædictis quæ dixi supra de ser. protegendis, in 6. q. & quæ dicam in seq. tit. de mœnianis.

## ADDITIO.

a *Generali concess.* Generalis clausula continet omnia nisi contraria mens appareat, ff. de pec. l. qui peculij. Cod. de inoff. testam. si quando, in gloss. Non enim videtur quis generaliter concedere, quod specialiter nō esset concessurus. Cod. quæ res pig. obl. po. l. 1. in gl. item in generali locutione persona loquens intelligitur excepta, c. petitio. in glo. de jurejur. cum concor. ibi positis, unde si promisi tibi dare aliquid contra omnem hominem, non teneor dare contra me : & generalis concessio non comprehendit ea quæ quis specialiter non concessisset, vide Corn. 2. vol. cons. 235. incip. de plurib. & in 1. vol. cons. 106. incip. circa.

De Mœnianis.

## CAP. LXI.

- 1 *Mœniana dicuntur solaria, seu ponticelli, qui in muro sunt, & ita projecti, seu immissi provehuntur : ut nusquam requiescant sicut subgrunda.*
  - 2 *Mœniana ab immissis in quo differant.*
  - 3 *Mœniana si quis in muro suo ædificare velit versus domum vicini privatam, vel ædificium publicum versus, quantum spatium dimittere debeat*
  - 4 *Mœniane legi an standum sit, ubi aliquando consuetudo non fuerit.*
  - 5 *Sub mœniano, seu sub solario, aut ponticello pannos, seu linteamina, aut alia, an extendere liceat, per quæ vicinū lumen tollatur.*
  - 6 *Actio qualis competat contra protendentes pannos in aliorum præjudicium,*
- 1 **M**OEniana dicuntur \* solaria, seu ponticelli, qui sunt in muro & ita projecti seu emissi provehuntur, ut nusquam requiescant, sicut sunt subgrun-



subgrunda, ut est text. in l. malum, §. 1. de verb. signif. & l. 2. §. cum quidam. & ibi gl. ne quid in loc. publ. & in l. mæniana. & ibi gl. 2. in princ. C. de adif. priva. & dicuntur mæniana à mœnib. ut not. glo. in d. §. cum quidam. Differunt \* autem mœniana ab immissis : quia mœniana, ut dixi, ita provehuntur, ut non requiescant in alia parte immissa : quæ ita sunt, ut in loco alieno requiescant, veluti tigna, trabes, quæ mittuntur, ut est text. in d. l. malum, §. 1. & nos. glo. in l. servitutes quæ in superficie. §. 1. & ibi etiam per Alber. de Ros. de serv. urb. præd. Pro declaratione hujus materiæ quæro de quibusdam : primo, \* quis vult ædificare mœniana in muro suo versus domum vicini privatam, vel versus ædificium publicum, quantum spatium debeat dimittere ? Dic, aut ædificat versus ædificium privatum : & 10. pedes debet dimittere liberi aeris : aut versus ædificium publicum, & tunc debet dimittere intervallum 15. pedum : ut est text. in d. l. mæniana, & ibi hoc tenet gl. & in l. Imperatores. de serv. urb. præd. & facit ad hoc text. cum gl. in ver. 15. pedibus in l. 1. Cod. de aquæduct. lib. 11. & plus vult. illa l. mæniana, quod si quis vult ædificare ædem vel domum versus solum publicum, debet dimittere spatium 10. pedum : ut patet ibi, quem intercapedinis modum ædificaturis, &c. & si contra fiat, illud quod ædificatum est, debet detruncari : & fabrica dono fisco assignanda est. quæ l. est intelligenda, quando tale ædificium fieret vicino nesciente vel contradicente, secus eo sciente & patiente : quia tunc destruere non compelleretur. arg. l. prius. de mor. inferen. l. qui bona. §. si quis jussu. de dam. infect. & ita tenet glo. 2. in d. l. mæniana, facit ad hoc l. Sabinus communi divid. Item l. mæniana. est intelligenda secundum Ange. ibi, quando ex objectu alicujus ædificij laboratur, secus si à latere : quia tunc illud intervallum non requiritur, & ideo dicit, quod videmus habitatores domorum habere ædes communes à latere. Sed dicit gl. pen. in ver. 15. quod illa l. non servatur : & verum dicit, quod non observatur, in quantum loquitur de mœniano vel alio ædificio facto juxta aliud privatum, sed servatur dispositio l. si. fin. reg. licet gloss. dixerit in d. l. mæniana. quod illa l. loquitur quando ædificatur juxta agrum vel sepem, quam ego non teneo : ut dixi supra de pariete sive muro, circa princ. Sed in quantum loquitur d. l. mæniana. quando ædificat juxta ædificium publicum, puta muros civitatis, vel horrea publica : tunc debet dimitti spatium 15. pedum, ut est text. in l. si cui. & ibi gloss. 3. C. de adif. priva. & dicit Ang. quod ita observatur, quia juxta muros civitatis vel castri non permittitur ædificari, nisi tanta lati-



- ta latitudine intermissa, ad hoc ut nihil mali vel sinistri excogitari possit, ut propter periculum incendij & ruinæ, aut proditiõis: quia habens ædificium suum juxta muros, ex parte sui posset clam murum suum perforare, & ingressu dare hostibus. & ita dicit se pluries vidisse & audivisse. subdit tamen, quod in quibusdam locis hoc non servatur, tu dic sicut est in civitate Neapol. sed hoc in civitate Paduæ bene servatur. standum est itaq; in hoc consuet. *ut in l. 1. & in l. an in totum. C. de ædifi. privat.* Ubi autem non \* sit aliqua consuetudo, an sit standum illi *l. mœniana*? videtur quod non: quia sicut ista gloss. dicit, ita servatur de consuetudine quæ habetur pro lege, *ut habetur in authent. hoc locum, C. si secundo nup. mul. & per Bart. in l. Titia cum testamento, §. fina. de leg. 2.* ita videtur servari e contra, quando gl. dicit quod non servatur de consuetudine. & maxime, quia videtur, quod lex tollatur per consuetudinem: *ut tenet glo. Instit. in prin. proæmij, in §. igitur. versic. de consuetudine. & in l. de quibus. de legi. & gl. in c. si terra extr. de pri. & vide ad hoc gloss. optimam. 15. quæst. fin. c. cum multa in ver. cum dubio in fin.* Ego autem teneo contrariam, quia lex per consuetudinem non tollitur. *l. fin. in prin. & ibi not. Cyn. C. de ju. do. imp.* sed per contrariam consuetudinem bene tollitur: & ideo ego in hoc sic concluderem. Aut quærimus de ædificio, quod sit juxta ædificia publica, ubi non sit aliqua consuetudo certa: & tunc puto esse standum *d. l. si cui. C. de ædifi. priva.* ex quo varie, ut dixi, observatur de consuetudine. Aut quærimus de ædifi. priv. quod sit juxta ædificium privatum: & tunc non est standum *d. l. mœniana.* sive ædificium fiat ex objectu alterius, sive ex latere, quia nullo casu hoc servatur: & ideo standum est decisione *l. fin. fini. reg.* de quo dic, ut dixi supra de pariete sive muro. Concludo ergo ex prædictis, si quæritur quantum debeat distare mœnianum, seu aliud ædificium ab alio ædificio privato vel publico. Aut constat ex statuto vel consuetudine super hoc disponente, & illis standum est: *ut l. 1. & l. an in totum. C. de ædifi. privat. & not. per gloss. in rub. in fin. C. quæ sit long. consuet. quæ loquitur de porticib.* Aut non constat de consuetudine vel statuto: & tunc quæritur, quando ædificatur juxta ædificium publicum, & standum est decisione *d. l. mœniana, & l. is cui. C. de ædifi. privat.* aut de ædificio quod sit juxta aliud ædificium privatum: & tunc servatur *l. fin. fini. reg.* Secundo principaliter quæritur, \* an quis possit sub mœniano sive solario aut ponticello extendere pannos seu linteamina, aut alia per quæ auferatur lumen vicinis? In hoc sic distingue; Aut vult ponere in suo ratur,



tum, ita quod se non protendit extra : ut puta, quia vult extendere in al-  
 tum, ut faciunt illi qui habent ponticellum supra tectum : ut esset Vene-  
 tijs, & maxime propter emptores, & sicut communiter invenitur in civi-  
 tate Neapol. & potest : quia quatenus durat solum suum, potest ædificare,  
 & ponere, & facere regulariter quicquid vult usq; ad cælum, *l. si. in prin.  
 de serv. & l. si vitum. in §. pen. quod vi aut clam.* & probatur in *l. 1. §. pen.  
 & ibi glo. eod. tit.* etiam si ex hoc tolleretur lumen vicino, nisi hoc faceret  
 in despectum vicini, vel ad ejus æmulationem : ut *l. opus cum glo. de oper.  
 public.* in dubio non præsumitur malus animus, ut est gloss. not. in *l. flumi-  
 num. §. fin. de dam. infect.* circa quod vide quæ dicam in seq. tit. versic. 2.  
 fallit, si vellet. Aut quis vult ponere supra suum, & extendere ultra suum :  
 sicut quādo quis super uno ligno extendit linteamina, vel similia quæ pro-  
 tenduntur extra mœnium, vel solarium, vel fenestram : & tunc aut vult  
 extendere supra solum vicini : & non potest, per *d. l. fin. in princ. de serv.  
 cum alijs similib. supra alleg.* aut vult extendere supra solum publicum : &  
 tunc aut non fit damnum aliquod vicinis vel transeuntibus, & tunc potest,  
 quia ita servatur, ut ibi de consuetudine. Aut fit damnum vicino, puta quia  
 auferitur sibi lumen. exemplum : quis vult extendere pannos à latere mœ-  
 niani seu ponticelli versus fenestrā vicini ex objecto, ita quod ejus lumen  
 obscurer, vel ingressum solis auferat, vel quis vult extendere pannos per  
 directum ultra mœnium vel fenestram, ab alio latere est fenestra vicini,  
 quæ per hoc obscuraretur. vel si quis habet solarium superius, & pars infe-  
 rior est alterius, & superior vult extendere pannos super ponticello ab ex-  
 tra super longitudine, qui panni pendentes descendunt extra ponticellum,  
 ita quod auferrent lumen, vel solem fenestris partis inferioris : & istis ca-  
 sibus non potest, ut est text. qui in omnibus istis casibus potest exemplifi-  
 cari, *l. 2. §. cum quidam, ne quid in loc. publ.* Tertio principaliter quæri-  
 tur, \* quæ actio competat contra protendentes hujusmodi pannos? Dic, 6  
 utile interdictum, ne quid in loc. publ. immittas, ut est text. in *d. §. cum  
 quidam*, & ideo competit utile interdictum, quia in suo, non publico fa-  
 cit, licet in publico protendatur, ut not. ibi gloss. in versicu. utile. Ulti-  
 mo circa istam materiam adde quæ dixi in titulo præcedenti, & supra  
 de pariete sive muro, post princip. & de servitut. tigni immittendi, in 6.  
 quæstio.

De fene-



- 1 Fenestram in suo an quis facere possit, etiam si per eam in vicini sui fundum inspiceret.
- 2 Regula, quod quis in suo invito vicino fenestram facere possit, quas fallentias patitur.
- 3 Fenestram in muro communi, ignorante vel invito socio, an quis facere possit.
- 4 Fenestram in muro communi elevato pro sua utilitate tantum, an quispiam facere possit.
- 5 Domum si quispiam vicinus elevare velit juxta murum socij elevatum, & ponere culmen aequaliter cum culmine domus vicini, vel etiam supra, obscurando fenestra vicini, ipso invito, an possit.
- 6 Fenestram in alieno, domino invito, an quis facere possit.
- 7 Fenestram de ligno, quod dicitur balconus, an facere licitum sit, & ipsam aperiri in publico supra solum vicini.
- 8 Promiserim si vicino sub certa pena non facere fenestram in muro domus meae, & postea illam domum vendam, an emptor fenestram facere poterit.
- 9 Domus dominus an possit obscurare lumina domus locatae alteri; vel in quo alius a domo locata usufructum habeat.
- 10 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas: quae vulgo sperae dicuntur, an quis domui suae apponere possit.
- 11 Fenestras vitreas, ligneas, & papyreas, an quis imponere cogatur, & in fenestris si parietis tenere.
- 12 Fenestrarum vitra vel tela si fracta essent, adeo quod in alterius domo videri possint an debens servitutem, suis sumptibus reficere teneatur.
- 13 Fenestrarum & balconorum materia ubinam sit, remissive.

**I** Videamus primo, \* an quis in suo possit fenestram facere, etiam si per eam inspiceret in fundum vicini? Et dicendum est, quod sic regulatiter: ut probatur in *l. altius*, in princip. *C. de serv. & aqua*. & ibi hoc no. *Bald. & Doct.* Et est ratio, quia in sua re quis potest aedificare, dummodo non mittat in alienum etiam si noceat vicino, *l. fluminum*, §. *fin. cui duobus sequent. de damno infect.* in re enim sua quilibet est moderator & arbiter *l. in re mandata. C. mand.* Et intellige etiam, si quis haberet murum juxta fundum vicini factum jam 100. annis, & in eo nunquam fuerit fenestra, quia potest dominus fenestram facere. *argu. gl. in l. qui luminibus de serv. urb. praed.* quia licet murus ille steterit longissimo tempore sine fenestris, non propter hoc tollitur domino facultas ipsa faciendi ne quando voluisset facere. & per vicinum fuisset impeditus, & propter hoc destitisset per *l. haec autem jura. cum ibi not. de servitut. urbano*. Sed ista regula



regula, \* quod quis possit in suo muro fenestrā facere invito vicino, fallit in quibusdā casibus. Primo, quādo esset imposita servitus, ut in tali muro nō possint fieri fenestræ. Nam possum ibi constituere servitutem, ut nō possim in meo facere fenestram, per quam in domo tua prospicere possim : *ut est casus in d. l. altius. secundum unam lect. in verb. pariete. C. de servit.* & ibi not. Bald. qui dicit se hoc vidisse de facto in civitate Perusij, in domibus quæ nunc sunt comitis, alias domini Iulij, & idem tenet Paul. de Castr. *in l. quorū. de servi. titul. generali.* ubi dicit, quod talis conventio valet, si tua interest propter honestatem, quoniam non posses uti domo tua libere, cum homines nolint in omnibus videri. & iste casus poterit contingere quotidie inter fratres dividentes inter se domos. pro hoc etiam facit *l. venditor, in princ. communia præd.* & quod ibi not. Bart. per illum text. qui dicit, quod si ego vendo tibi aliquam domum cum pacto, quod non possim exercere talem artem, valet ista conventio, ut obligeris tu & hæredes tui, licet ista non sit servitus, cum non sit prædium dominans, de quo dic, *ut dixi supra de servitute projiciendi, in 3. quæst.* Secundo fallit, si vellem in meo facere unā fenestram in loco, in quo esse non consuevit, quando facerem hoc ad æmulationem vel in despectum vicini : puta quia vellem videre omnia secreta sua, *per l. opus. cum ibi not. de operib. public.* & ita tenet Petr. Cyn. & Paul. de Castr. *in dicta l. altius.* In dubio tamen non est præsumendum, quod faciat ad æmulationem vel despectum, *ut est gl. not. in l. fluminum, §. final. de damno infecto.* nisi quando per eam possent videri secreta vicini, & nullam ex hoc faciens fenestram perciperet utilitatem : quia tunc crederem, quod hoc faceret in despectum : & ita sentit Paul. de Cast. *in d. l. altius.* Puto tamen quod hoc sit remittendum arbitrio judicis, qui considerabit qualitatem vicinorum, si sint amici vel non : & maxime qualitatem facientis fenestram, & si verisimiliter fecisset eam, etiam si essent amici : *argum. l. 1. §. 1. de jure deliberan. & c. de causis, de offic. de leg. & l. 3. §. 1. de testib.* & si faciens fenestram, est solitus facere in despectum vicini : tunc contra eum est præsumendum, *argu. l. non omnis. §. à barbaris, de re milit.* Quibus adde omnino quæ dixi supra de solo si-ve area, *ut in 5. fall. versic. sed dubium est.* Tertio fallit, quando quis habet parietē juxta domum vel hortum cujusdam puellæ, vel religiosarum, vel monialium, ut possit videre illam puellam, aut moniales, aut religiosas : quia si hoc faciat ad in honestatem vel æmulationem, hoc non potest, *arg. d. l. opus. de oper. publ. & in l. in fundo. de rei vend.* ubi dicitur, quod ma-



litij hominum obviandum est, & ita tenet Cyn. secundum Pet. quem sequitur Bal. & communiter Dd. *in d. l. altius. C. de serv.* quod bene not. contra vicinos, ædificantes ad despectum alterius vicini: quia si hoc faciunt, ut noceant, non possunt etiam in suo: secus si faciunt principaliter ad suam utilitatem, licet noceant: quia tunc possunt, *ut not. in d. l. fluminum §. fina. de damno infect.* & hoc vult etiam Paul. de Castr. *in d. l. altius.*

3 \* Nunc dicamus, an possit facere fenestram in muro communi ignorante vel invito socio. Et dicas regulariter, quod non, *ut probatur in l. quidam Iberus. de servit. urb. præd.* & ibi hoc not. Ang. & idem not. Angel. *in l. inter quos. in 6. colum. versic. ex his infertur, quod in pariete. de dam. infect.* dicens, quod ratio est, quia per eam puta fenestram mutatur facies, puta parietis, & debilitatur paries, & per consequens nocet socio. & idem in effectu tenet Bal. *in d. l. altius. in 2. not. C. de serv.* & Paul. de Cast. *in l. quoties. de servit. & in l. parietem. in fin. de serv. urb. præd. & in l. penult. quæ incipit, eos. eod. tit.* Dixit tamen not. Paul. de Cast. *in d. l. eos.* quod socius potest in re communi facere fenestram, vel aliquid aliud, quod alterat rem, nisi aliquid afferat nocumentum, *per d. l. quidam Iberus, & l. fin. in princ. de serv. urb. præd.* Quod non credo esse verum indistincte, quia vix potest esse, quin afferat damnum vicino, si alterat parietem, *ut dixi supra secundum Ang.* unde in hoc puto sic esse distinguendum: Aut murus est cõmunis, quo ad omnia, quia sic actum fuit inter eos, & potest, aut inter eos est cõmunis, quoad certum usum tantum: puta pro dividendo hortum cõmunem, & tunc non poterit facere fenestram in muro unus ex socijs: *per ea, quæ dixi supra de pariete sive muro. in pen. q. ver. occurrit mihi.* Aut est communis simpliciter, & tunc aut faciendo fenestram facit damnum muro communi, & non potest, *d. l. quidam Iberus. in princ.* aut non facit damnum muro, sed potest respicere in domum vicini de præsent vel futuro, si in area vicini postea ædificaretur domus, & non potest eadem ratione, *ut per regulam l. Sabinus. communi divid.* Aut nullo modo facit damnum, nec facere potest, quia murus est fortissimus, & sic propter fenestram alterari nõ potest, nec etiam propter dictam fenestram potest videri in terra seu fundo vicini, nec de præsent, nec in futurum, ita ut socij nullo modo intersit, nec interesse potest, & tunc æquum est dicere ut possit, *argum. d. l. quidam Iberus. §. fina. & l. fistulam. §. penult. & arg. gloss. in l. Sabinus. in princip. præalle.* aut sumus in dubio, si nocet vel nocere potest. & tunc itandum est regulæ *d. l. Sabinus.* quæ dicit, quod in re com-  
muni



muni melior est conditio prohibentis. *Et prædictis adde quæ plene dixi supra de scalis. versicu. quid autem dicendum. & quæ dicam infra de camino. & de necessario, & de solarario.* \* Sed circa prædicta vidi dubitari, quia unus ex socijs potest murum communem altius tollere, *ut supra dixi de pariete sive muro, versicu. tertio principaliter est videndum, &c.* an ille, qui altius tollit murum communem, possit in muro elevato fenestram facere, & pro sua tantum utilitate? Et ista quæstio dependet à prædictis: nam murus communis altius elevatus per unum tantum ex socijs, efficitur communis, *ut est casus in l. hoc quod dictum. §. si ex tribus. secundum unam lect. gloss. de serv. urb. præd.* & tenet Barto. Angel. & Flor. *in d. l. quidam Iberus.* & dixi plene supra de pariete sive muro, versicu. tertio principaliter est videndum. Ergo in casibus in quibus in muro communi potest fieri fenestra per unum ex socijs tantum, in illis casibus poterit murum elevans in eo fenestram facere, & non alius, ut patet ex prædictis, quia sæpe contingit, quod unus vicinus elevat murum cōmunem, & facit fenestram versus vicinum à latere supra culmen ipsius vicini. Communiter tamen vidi observari contrarium in facto, quia indistincte dictæ fenestræ fiunt, & maxime in civitate Veronæ, ubi infinitis domibus elevatis hæ fenestræ reperiuntur: & ita fuit alias judicatum, & ubi esset consuetudo, in hoc illi standum esset, *ut dictum est supra de mœnians.* & prædicta intellige in muro cōmuni pro indiviso: secus si esset pro diviso cōmunis: quia tunc quilibet posset partem suam elevare, & in parte sua fenestram facere, sicut quis potest in muro proprio ædificare regulariter, *ut est dictum supra, in principio.* & hoc quando grossities muri pateretur, *ut not. Bart. in l. damnus. §. cum parietem, de damn. infect.* & dixi supra de pariete sive muro. Sed posito \* pro constanti, quod dictæ fenestræ in muro altius elevato fieri possint per unum tantum de socijs, sive de jure, sive de consuetudine: ut quia tanto tempore ibi fuerint à parte, quod inducta sit præscriptio, a quod ibi stare possint, an si alter vicinus socius vult elevare domum suam juxta dictum murum prius elevatum, & ponere culmen domus suæ æqualiter cum culmine domus vicini, vel etiam supra, an possit, obscurando dictas fenestras vicini ipso invito? & videtur quod sic, *leg. cum eo. de servit. & l. eos. eod. titul. & per l. altius. Codic. eod. titul.* licet illa *l. altius.* loquatur in ædificante in suo tantum. tamen *d. l. cum eo. & d. l. eos* loquuntur generaliter in quocunq; ædificante, sive in muro proprio, sive in communi, *l. 1. §. generaliter, de leg. præstan. cum simil.* maxime cum videatur esse eadem ratio:



- tio : quia quod commune est, pro eo jure, quod ad me spectat, meum est, *i. pupillus. §. fina. de verbo. signif. & audio, quod ita de facto servatur Veronæ.* In contrarium videtur, quod non possit : nam cum ille murus primo elevatus, in quo sunt fenestæ, sit communis : videtur quod alter socius non possit ædificare domum suam, quæ est à latere, claudendo, vel obscurando dictas fenestras : quia regula est, quod socius invito socio non potest aliquid ædificare in muro cõmuni, propter quod fiat damnum aut incommodum alij socio, *l. Sabinus. communi divid. & Ange. & Dd. in d. l. quidam lberns. & pro hoc vide quæ dixi supra de servi. ne luminibus officiat, in 7. questione.* Ego autem teneo primam partem, videlicet, quod possit, maxime per istam rationem. Nam cum ille murus sit principaliter destinatus ad recipiendum tigna, vel culmen domus : poterit elevari domus sua depressa, etiam obscurando lumina alterius vicini, *per l. si communis aedes. & quod ibi not. cõmuni divid. & quod not. in l. Sabinus. per gloss. cod. titul. & ideo si esset jam ædificata domus utriusque vicini super dicto muro, & unus ipsum prius elevasset, & alter posset eum iterum elevare, etiam obscurando lumina vicini, qui prius elevavit, & in muro elevato fenestras fecit.* Nam si aliter diceremus, tolleretur sibi per directum potestas altius tollendi domum suam, & utendi re sua & communi, ad usum destinatum : quæ essent contra prædicta jura. Sed ubi murus non esset destinatus ad ædificium domus, sed forte ad dividendum tantum, & uni permissum est, ut in muro elevato super ædificet domum, tunc alter non poterit non tantum reficere fenestras, sed etiam non poterit uti re cõmuni ad usum non destinatum, maxime nocendo vicino, *per not. per gloss. in d. l. Sabinus.* & quia concessio sibi facta prius, non debet tolli sibi sine facto suo, *per regulam l. id quod nostrum. de reg. jur.* quod bene not. quia
- 6 quotidie de facto contingit. Superest \* nunc, ut dicamus si quis potest facere in alieno fenestram domino invito. Et breviter, quod non, nisi esset imposita servitus, quod fieri potest, *ut est casus secundum unam lect. gloss. in l. altius. Codic. de servitut. de qua vide quæ dixi supra de servitut. luminum. versicul. item est alia differentia, &c. \** Ultra prædicta potest quæri, an sit licitum facere fenestram de ligno, quod dicitur balconus, & ipsum aperire in publico supra solum vicini. Et dic breviter quod sic, ut dicitur de janua : quia quatenus se protendit stillicidium potest, ultra non, *ut probatur in l. fin. §. fin. & ibi not. per gloss. de servi. urba. præd. de quo dic, ut dixi supra, de ostio sive porta. \** Item quæri potest, si promissi vicino sub
- 8 certa



certa pœna non facere fenestram in muro domus meę, & postea illam domum vendo, an emptor poterit facere fenestram? Videtur quod sic, quia ista non fuit servitus, sed obligatio quædam personalis, quod apparet ex forma obligationis, in qua non continetur causa, quare promisit. Si enim causa aliqua exprimeretur, puta ne aliquis usus vicini impediretur, tunc servitus præsumeretur, ita dicit Spec. in tit. de empt. & vend. versic. sed pone. cavit. & Flor. refert in l. pomum. in princ. de servit. & vide not. in l. 3. §. opus. & ibi Barto. de alien. jud. mu. causa fac. & in l. fin. de nov. ope. nunc. & in l. fina. de contrahen. empt. Et vide omnino dictum Paul. de Caltr. in l. penul. quæ incipit, Lucius Titius, de ser. rust. præd. & in l. 2. §. item si in facto, circa medium, de verb. obli. adde quod dixit Spec. ubi idem tenet, & vide omnino quæ dixi supra in princip. hujus l. in illa quæstione, quomodo cognoscatur an sint servitutes reales, vel personales, ubi plene hoc examinavi. \* Item quæri potest, an dominus domus potest obscurare lumina domus locatæ alteri, vel in quo alius habet usumfruct. De domo locata, b dic quod non licet domino obscurare, & si obscuraretur, etiam ab extraneo, etiam dominus teneretur, l. si merces. §. si. ff. loca. & ibi vide not. & idem tenet gloss. in l. si is qui binas. & ibi not. Dd. de usufruct. De domo vero, in qua alius habet usumfruct. dic, aut dominus pleno jure vult ædificare in sua domo propria, & potest, licet obscuraretur domus usufruct. d. l. si is qui binas aedes. aut vult ædificare in domo, in qua alius habet usumfruct. & non potest, ut not. ibi Flor. & vide l. Cajsus, alias incipit, binas. de serv. urb. præd. & quod not. in l. 1. §. fin. si usufruct. pera. Et adde quod usufruct. potest bene fenestras aperire fundi fructuarij, text. est in l. æquissimum. §. sed si ædium. de usufr. Sed non potest claudere, ut eadem l. §. Nerva. & ibi hoc not. gloss. in ver. obscurare. & not. gloss. in d. §. sed si ædium. \* Quid autem est dicendum de fenestris vitreis, ligneis, & papyreis, quæ vulgo sperę dicuntur, an quis potest eas fenestras domui suæ apponere? Et dic regulariter, quod sic, quia in suo potest quis ædificare, ut dixi supra, in princip. nisi esset servitus imposita, quod fenestra stet aperta, ut vicinus ex ea possit lumen habere & recipere, l. lumen. de serv. urb. præd. vel nisi talis fenestra protenderetur extra parietem, & stillicidium supra solum vicini, quod debet esse liberum, l. fin. in princ. eod. tit. circa quod vide quæ dicam in tit. seq. de specularibus. ver. circa ista specularia. \* Sed an quis cogatur dictas fenestras imponere, & tenere in fenestris sui parietis. Et dic regulariter quod non, nisi servitus esset imposita,



- ut probatur in d. l. *altius. secundum unam lect. C. de ser. quod not.* quia sæpe contingit inter fratres dividentes inter se domū : quia quando uni obvenit pars domus, quæ habet fenestras respicientes in hortum vel partem alterius, fratres conveniunt, quod ipse debeat tenere clausas fenestras cum
- 12 fenestris, puta vitreis : quoniam valet ista conventio, *ut dixi.* \* Sed quid si aliqua vitrea esset fracta, vel tela, vel papyrea, ita quod in domo alterius fratris possit videri, an debens servitutem, teneatur reficere suis sumptibus ? Dic quod sic, *per l. cum debere. col. in fin. de serv. urb. præd. conjuncta l. & si forte. si serv. vend.* quod not. quia est quotidianum. \* Ultimo circa istam materiam de fenestra & balcone, *vide supra de servi. stillicidij avertendi, in 9. quæst. in fin. de servi. ne prospectui officiatur, cum tribus titul. sequentib. & de pariete sive muro, vers. secundo principaliter est videndum. & de stillicidio sive tecto, in 2. qu. & de pen. in princ. & per Salice. in l. altius. C. de serv. & ibi etiam per omnes Dd.*

## ADDITIO.

a *Præscript.* Sed quid dicemus de fundo dotali, qui jam inceperat præscribi, antequam daretur in dotem ? Respon. quod præscriptio nihilominus curret, licet non poterit inchoari, postquam esset factus dotalis : secus erit de pupillo alteri succedenti, contra quem non currit præscriptio durante pupillari ætate : licet antea fuisset incœpta, sed defertur usque post pupillarem ætatem, *l. si. C. de anna. præscript.*

b *Domo loc.* Adverte quod contractus locationis & conductionis, est contractus bonæ fidei, *ut Institut. de act. §. actionum.* & ideo merces debet convenire arbitrio boni viri, *l. si in lege locationis. in prin. ff. loca.* alter restituere obligatur. Et quod locatio facta alicui artifice in dubio intelligatur facta propter artificium suum, *vide Alexan. in 3. volum. consil. 131. in ult. col. in fin.*

De specularibus.

## CAP. LXIII.

- 1 *Specularia sunt, quæ vulgo gelosie dicuntur.*
- 2 *Domus usufructum si quis habeat, an etiam specularia tanquam domus instrumenta veniant, ita quod proprietarius non possit prohibere usufructuario illis uti.*
- 3 *Specularia an indistincte fenestris apponi possint.*

Specu-



**S**pecularia \* sunt, quæ vulgo gelosiæ dicuntur, ab inspiciendo dicta, *ut*  
*est text. cum glo. in l. sed si quid §. proprietatis. in vers. specularibus. de*  
*usufruct. & in l. quæsitum. §. specularia. de fund. instruct. & instrumenta*  
*sunt domus lignæ, quæ in fenestris poni solent, ut ibi stantes maxime mu-*  
*lieres videre, & non videri possint : & si sunt affixa fenestris, pars domus*  
*sunt, & domo vendita continentur, etiam si sint in ædificio posita, & ad*  
*tempus detracta reponantur, ut est tex. in d. §. specularia. & ibi glo. & pro*  
*hoc l. fundi. §. fina. cum l. sequen. & l. grandia. de action. empt. Sed si sunt*  
*de novo facta, & nondum imposita : sed ad hoc facta, ut imponantur, &*  
*suppleantur, si quæ desunt : tunc non sunt pars domus, sed instrumento*  
*domus continentur, ut est tex. in d. §. specularia. vers. sed si non sint. \** Et  
 ideo si quis habet usumfru. domus veniunt etiã specularia tanquam domus  
 instrumenta : & proprietarius non potest prohibere fructuarium illis uti,  
*ut est text. in d. l. sed & si quis §. proprietatis. de usufruct. & propterea vi-*  
*deretur esse legata vel vendita domus sine instrumento : ideo nō veniunt di-*  
*cta specularia, quæ nunquam fuerunt apposita fenestris, quia illa sunt in-*  
*strumenta domus, ut dixi, sed specularia affixa, vel ad tempus detracta, ut*  
*reponantur, bene comprehenderentur, quia ut dixi, ista pars domus non*  
*sunt instrumenta, ut probatur in d. l. quæsitum. §. specularia. de fund. instr.*  
 Circa \* ista specularia posset dubitari, an indistincte possint poni in fene-  
 stris ? Distingue breviter. Aut quis vult ea ponere in fenestris suis, & tunc  
 regulariter potest : nisi esset servitus constituta, *ut dixi supra de fenestris,*  
*vers. superest nunc ut dicamus. & vers. sed an quis cogatur.* Aut vult pone-  
 re in communi fenestra socio invito, & non potest, *per l. Sabinus. commu-*  
*ni divid. & per ea quæ dixi supra ti. proxim. vers. nunc dicamus.* Aut quis  
 vult ea ponere in fenestris alienis, & non potest regulariter, nisi esset ser-  
 vitus constituta, *ut dixi supra de fenestris, vers. superest nunc ut dicamus,*  
*& vers. an quis cogatur.* Aut vult quis ponere in sua fenestra propria : &  
 tunc aut specularia non excedunt parietem suum proprium : & breviter  
 potest, sicut etiam in suo fenestram facere, *ut l. altius. C. de serv. nisi esset*  
*sibi servitus imposita, ut non possit ibi tenere specularia, ad hoc forte, ut*  
*ex illis fenestris posset haberi lumen in domo vicini, ut habetur in l. lumen*  
*de serv. urb. præd. & dixi supra de serv. lumin. ver. item est alia differentia.*  
*& in tit. præd. in princ. in ver. superest nunc. & versic. quid autem.* Aut  
 specularia excedunt parietem : & tunc aut sunt super solum publicum, &  
 de consuetudine servatur ubiq; quod possint sic fieri, ergo dicendum est quod  
 possint,



possint, l. 1. & l. an in totum. Cod. de ædif. privat. cum simil. Aut sunt supra solum vicini privatum : & tunc sub suo stillicidio, quatenus protendit stillicidium, vel circa, & fieri possunt, sed non ultra, per l. fina. §. fin. cum ibi not. per glo. & Dd. de ser. urb. præd. & per idem quod dixi de fenestra, de ligno, supra tit. præced. versic. ultra prædicta potest quæri.

De camino.

CAP. LXIV.

- 1 In camino quot principaliter consideranda.
- 2 Ignis super solario faciens fieri potest, nisi vicinus incendiij periculum timeat.
- 3 Solarium si commune sit, & ille qui est inferior, incendiij periculum timeat, cautio damni infecti peti potest.
- 4 Murum sub solario vicinus inferior occasione incendiij evitandi, quibus expensis facere possit.
- 5 Caminum faciens an vicino invito murum in solario communem facere possit.
- 6 Ignem juxta parietem communem etiam maximum, sicuti solet nuptiarum tempore fieri, quo casu socius facere possit.
- 7 Cuppa camini an & quo casu à socio fieri possit.
- 8 Socius quilibet muri communis, in qualibet ipsius particula portionem habet.
- 9 Caminum quavocunque aliquis in pariete communi edificare velit, & murus ita debilis existat, ut pro faciendo ignem temperatum etiam pro usu suo torreretur : an possit facere murum parvum à parte sua unius pedis altitudine, ut communiter ipsa flamma ascendere possit.
- 10 Murum juxta alienum etiam non dimisso spatio unius pedis, quispiam alium murum sine fundamento, vel etiam modico facere potest.
- 11 Camini tubus an, & ubi quomodo fieri debeat.
- 12 Fumus qui de tubo camini exit, quomodo manifestet, an murus proprius communis existat.

- 1 **I**N camino \* quinque principaliter considerari possunt : primum camini locus, in quo ignis fit : alterum ipse ignis qui fit in eo : tertium cuppa ejus : quartum tubus : quintum fumus, qui exit de camino. de singulis videamus. Et primo de loco ubi fit ignis, dicas si fiat super \* solario, & solarium est ignem facientis : & potest facere quando vult : quia quis potest uti re sua pro voluntate, nisi vicinus timeat periculū incendiij. Item quando \* solarium est commune : & ille qui est inferior timeret periculum incendiij : quia solarium non haberet sub se murum, & tunc potest peti cautio damni infecti. l. flum. inum, §. præterea, & ibi not. Bart. & Dd. de dam. infecti. & l. si servus servum, §. si fornacarius. ad l. Aquil. cum gloss. & per ea quæ
- 2
- 3



ea quæ dixi supra de furno. imo plus posset facere vicinus inferior murum sub solario. *arg. l. 1. in fin. de aqua plu. arcend.* Sed \*cujus expensis? videtur quod facientis: *argum. d. l. 1. in fin.* nisi esset servitus appositâ illius oneris ferendi: quia tunc deberet fieri expensis communibus. *arg. l. 3. si forte, §. etiam. si serv. vend.* Adverte tamen quia nec hæc servitus oneris ferendi esse potest hic in re communi pro indiviso, *l. in re communi. de serv. urba. præd.* & ideo non potest dici, quod fieri debeat expensis communibus: fiet ergo murus sub solario per ædificantem caminum expensis suis, & non domini inferioris, qui solummodo pati tenetur: *arg. l. quoties, la 1. §. 1. de servi.* Sed \*nunquid faciens caminum potest facere murum in solario communi invito vicino? Credo sic: quia ut dixi, nedum est utile, sed etiâ necessarium, propter periculum incendij. Decimo secundo \*vero, scilicet de igne, qui fit in camino: dic, aut murus à latere est ita grossus, qui est cõmunis, quod ex igne non potest recipere detrimentum: & tunc alter ex socijs potest facere ignem juxta parietem communem, etiam maximū sicut fit tempore nuptiarum. & ita tenet Angel. & Paul. de Cast. in *l. quidam Iberus, de servit. urb. præd.* aut paries non est ita grossus: & tunc aut vult facere ignem familiarem & temperatum, & potest, etiam si aliquod damnum faciat: ex quo utitur ad usum destinatum. *argu. l. fistulam. in princ. eod. tit. & l. sicuti, §. fin. si serv. vend.* & ita tenet Angel. in *d. l. quidam Iberus, circa princ.* etiam pro hoc allego optimum text. in *l. arboribus, §. si navis, de usufruct.* & quod ibi not. per glo. & Dd. & maxime Flor. Item quia utitur re ad usum destinata: *ut not. in d. l. si communes ædes, & l. Sabinus, communi divi.* aut vult facere ignem non familiarem, nec temperatum, propter quod fit damnum parieti communi, & non potest: *per d. l. quidam Iberus, per gloss. in versi. adyicitur,* & hoc tenet ibi Barr. Bal. & cõmuniter Dd. Angel. in *l. inter quos, de dam. infect.* De tertio, \*scilicet cuppa camini: dic aut ædificium fit in muro proprio ædificantis, aut alieno, aut in cõmuni. Primo casu, quando fit in proprio non habet dubium: quia potest, nisi sit in contrarium servitus constituta: *per ea quæ dixi supra de fenestra, in princ.* Secundo casu quando fit in alieno: & breviter non potest. *l. sed si inter me, in princ. de serv. urb. præd. & l. quemadmodum, §. fin. ad l. Aqu. cum sim.* nisi esset servitus imposita: *per ea quæ dixi supra de fenestra, versi. nunc. superest.* Tertio casu, quando fit ædificium in communi pariete: tunc subdistingue: Aut paries est communis ad unum usum tantum, puta ad hortum dividendum, & in eo

Hh

non po-



non potest fieri caminus : per id quod dixi supra de pariete sive muro, in pen-  
 qu. & supra de fenestra, in vers. nunc dicamus. Aut non est communis ac  
 unum usum tantum, sed ad omnia vel simpliciter : & tunc si quærat<sup>ur</sup> ar  
 possit cavare murum, & tunc aut murus est pro diviso ; & potest usque ac  
 dimidiam, ad usque quo durat pars sua : quia tunc dicitur facere in suo, &  
 pro hoc gl. in l. hoc quod dictum. §. 1. in vers. paries, in princ. de serv. urba.  
 præd. Aut est communis pro indiviso, & tunc etiam potest ultra : quia in  
 8 omni parte muri dicitur laborare in re communi. Habet \* enim quilibet  
 portionem in qualibet particula pro indiviso : ut not. gl. in l. qui Romæ, §.  
 duo fratres. de verb. obl. & in l. si familiæ. C. fa. cr. & in §. quidam. Instit.  
 de act. Fallit hoc in tribus casibus. Primo quando paries non potest ca-  
 vaturam pati : per l. cui ædificium. de serv. urb. præd. Secundo fallit, quan-  
 do alter socius velit ab altera parte sua facere caminum : quia unus plus ju-  
 ris non habet, quam alius, ut dixi. ut habetur in dict. l. quidam Iberus ma-  
 xime per Ang. qui dicit circa prin. quod ita servat consuetudo : quoniam  
 videmus in pariete cōmuni quemlibet sociorum caminum habere in parte  
 sua. Tertio fallit, quando murus esset ita debilis, quod etiam faciendo  
 ignem ita temperatum pro usu suo torreretur & sibi damnum fieret : per  
 d. l. quidam Iberus, in princ. cum ibi not. per g'off. & Dd. in vers. non licet  
 Et adde omnino quæ dicam infra in vers. sed hic potest dubitari. Aut que-  
 ritur de ipsa cuppa camini tantum : & tunc aut vult mittere tigna vel la-  
 pides sustinentes cuppam ultra dimidiam muri : & non potest, si est com-  
 munis pro diviso : secus si pro indiviso : per ea quæ proxim. dixi de cava-  
 tura. Aut vult mittere tigna usq; ad dimidiam vel citra, quando est com-  
 munis pro diviso : & tunc aut per talem ædificationem non fit damnum  
 muro : puta quia per eam murus communis non debilitatur, neq; mutatur  
 ejus facies : & tunc potest. argu. l. fistulam, de serv. urb. præd. & no. Bart.  
 Bal. & Dd. in d. l. quidam Iberus. Aut fit damnum muro communi, &  
 non potest : per d. l. quidam Iberus, in princ. cum ibi not. & ibi, si vellet  
 apponere lapides magnos in muro communi pro sustinenda cuppa camini  
 qui destruerent murum communem propter ponderositatem, non posset  
 per d. l. cui ædificium, & per ea quæ dixi supra de fenestra, vers. nunc dica-  
 9 mus. Sed \* hic posset dubitari, quando aliquis vult ædificare caminum in  
 pariete communi, & murus est ita debilis, quod faciendo ignem tempe-  
 ratum, etiam pro usu suo torreretur : ut dixi supra, vers. tertio fallit. ar  
 hoc casu possit sibi providere, faciendo, scilicet. unum murum parvum &  
 parte



parte sua, puta unius pedis, & altitudinis, quantum potest communiter ascendere flamma ignis, sicut sæpiissime vidi. Et videtur quod non: quia prope murum communem non est licitum uni socio facere alium murum proprium: *per d. l. quidam Iberus, in princip. versic. ad parietem, secund. un. lect. ultimæ gloss.* quæ dicit, quod debet distare per duos pedes vel unum: *per l. fin. fini. regun.* & ita vult Ange. Et intellige de duobus pedibus, quando ædificatur murus cum domo: sed quando est murus simplex, sufficit dimissio unius pedis. *per d. l. fin.* & ita videtur in casu nostro, quod debeat ille murus distare per pedem à muro communi: & sic *d. l. fi.* locum habet non solum in ædificante juxta murum alienum, sed etiam juxta murum communem, quod est notandum. In contrarium tamen videtur text. in *l. fistulam, §. juxta, de serv. urb. præd.* Ego puto in hoc esse distinguendum. Aut quis vult facere murum proprium juxta murum communem, ita quod incumbat, & non potest. *d. l. quidam Iberus, in princip. & ita tenet gloss. in §. juxta, versicul. manet.* Aut vult facere murum juxta communem, ita quod communi non inhæreat, & quod sublato pariete communi remanere possit, & si parietis communis refectionem non impediat, potest *casus est in d. §. juxta*, & licet ille text. loquatur de camera ex figulo opere facta juxta parietem communem. & gloss. ibi exponit, ex figulo, id est, ex lateribus non coctis, & lutosa materia: & sic non videtur loqui de muro: tamen credo quod idem sit in dicto muro parvo: quia est eadem ratio in utroque casu. Nec obstat *l. fin. fini. reg. gl. in d. l. quidam Iberus, in vers. ad parietem, in fin.* quia intelligitur quando quis vult ædificare murum fodiendo in terra, propter quod verisimiliter possit damnum inferri muro communi: tunc enim debet distare per pedem: quia ita taxatum est *per d. l. fin.* Sed quando est murus ædificatus super solario vel etiam in terra pro dicto camino ad defendendum murum communem: & sic pro ejus utilitate: quia ex eo non potest socius damnum pati ex illa modica foffione, imo utilitatem: tunc potest. Nec habet locum *d. l. final. per d. §. juxta, facit ad hoc l. Titius horreum, de acquirend. rer. dom.* & quod dixi supra de pariete sive muro. Et quid si esset paries ligneus? & vide supra quæ dixi de scalis, vers. videamus de muro communi. Ex quo etiam infero 10 ea \* ratione, quod quis potest juxta murum alienum etiam non dimisso spacio unius pedis facere murum sine fundamento vel modico, puta pro sedendo, vel causa ponendi supra horticellos, dummodo humorem non faciant muro communi: *per d. l. quidam Iberus, in princip. quæ omnia bene not. pro*

Hb 2

intel-



- 11 *intestitu d. l. fin. fini. regund.* De quarto principali, \* scilicet de tubo camini: dic aut in totum ille tubus est extra murum communem à parte facientis caminum, & per eum solum fumus ascendit, & ignis non appropinquat, & potest: per l. *fistulam, de serv. urb. præd.* & ita tenet Bart. Bal. in d. l. *quidam Iberus, in princ.* & Angel. in d. l. *inter quos, in princ. in 3. col. de dam. infect.* Aut ille est cavatus in muro communi: & tunc aut per illam cavaturam flamma ignis torreretur & deterior fieret murus, & non possit: per d. l. *quidam Iberus, in princ.* & ibi per omnes Dd. & per Ang. in d. l. *inter quos.* Aut per illam torreretur murus communis, nec per hoc deterioraretur. & tunc distingue: aut illa cavatura est ultra medietatem muri vel citra: & tunc dic in omnibus, *ut supra dictum est de cuppa.* De
- 12 quinto \* & ultimo principali, scilicet de fumo, qui exit de camino sive de ejus tubo: dic ut dixi supra de pariete sive muro. *vers. secundo principaliter est videndum,* ubi dicitur quod ex cuppa camini potest cognosci an murus sit proprius vel communis, *de quo dic ut ibi plene dixi, & vide quæ dixi supra de serv. filicid. averten. in 11. qu. in fine.*

De necessario.

## CAP. LXV.

- 1 *Necessarium quos partes habeat.*
  - 2 *Fenestra sive locus necessarij ad sedendam, an & quando in muro proprio vel communi fieri possit.*
  - 3 *Necessarij cava, an & quomodo in proprio vel communi muro fieri possit.*
  - 4 *Necessarij cava an in muro proprio supra solum publicum vel vicini fieri possit.*
  - 5 *Necessarij fovea an & qualiter in muro communi vel proprio fieri possit.*
  - 6 *Necessarij fovea an pro voluntate domini fieri possit.*
  - 7 *Necessarij fovea murata, vel non murata, si humor vel putredo exeat, & in puteum vicini vel cisternam descendat, vel in ejus venas, aut etiam in penu an cogi poterit ad reficiendum dictam foveam, ita & taliter, quod puteo vel cisternæ, aut alijs vicini loco nocere non habeat.*
  - 8 *Necessarium plenum habens, si ipsum purgare velit, an possit.*
- 1 **N**ecessarium \* tres habet partes, prima est fenestra, in qua locus fit ad sedendam: alia est cava ejus quæ solet ex vasis fictilibus fieri: tertia
- 2 est fovea, ad quam omnes immunditiæ descendunt. De \* fenestra sive loco necessarij ad sedendam, an & quando posset fieri in muro proprio, vel alieno, aut communi, distingue *ut dixi supra, de cuppa camini. in tit. præcedenti.* & vide quæ dixi supra, de fenestra. De secunda \* parte neces-
- 3 sarij,



sarij, videlicet de ipsius cava, an illa possit fieri, distingue: aut quis vult facere cavam necessarij in suo proprio, aut in alieno, aut in communi. Si sit in suo proprio, regulariter licet, nisi fiat juxta parietem vicini: quia si tunc lædatur paries vicini, fieri non potest. *l. fin. si serv. vend.* & idem dicas, si noceret puteo vel cisternæ vicini: *ut dicetur infra, de fovea necessarij.* Tamen \* vidi dubitari an illa possit fieri in muro proprio supra solum publicum vel vicini. Dic de puteo, quod non potest, nisi aliter sit de consuetudine. *a* Supra solum autem privatum vicini etiam non potest, nisi habeat supra stillicidium domus: *per l. si vitem. §. fin. quod vi aut clam, & l. fin. de servit.* Sed si habet stillicidium, potest sub eo, quatenus durat, dictam cavam protendere, *l. si. §. si. de serv. urb. præd. circa quam vide quæ dixi supra, de serv. stil. aver. in g. q. & supra, de fenestra, in ver. ultra prædicta. & de specularibus, in si.* De \* tertia vero parte necessarij, videlicet ipsius fovea, an illa possit fieri, distingue: aut quis vult facere eā in suo proprio, aut in communi, aut in alieno. Si vult facere in suo proprio, regulariter licet, nisi fiat juxta parietem vicini, qui ex hoc lædatur: *ut l. si quando, §. fin. si serv. vend.* & idem si noceret puteo vel cisternæ vicini: *ut dicam infra, de fovea necessarij:* vel nisi esset servitus imposita, quod in suo facere non possit. *argu. l. altius, C. de serv.* Si vero vult facere in communi muro dictam cavam necessarij, videtur quod non possit: quia in re cōmuni melior est conditio prohibentis. *l. Sabinus. communi divid.* In contrarium: quod possit: *per l. fistulam, de servi. urb. præd. & per gloss. in d. l. si quando §. fin.* Ego autem in hoc sic distingue. Aut est aliquid conventum inter socios: & illud est servandum, *l. semper in stipulationibus, de reg. jur.* Aut nihil est conventum: & tunc aut est consuetudo in loco super hoc, & illa est servanda, *per dictam l. semper. & per l. an in totum, C. de ædif. priv.* Aut nulla est conventio vel consuetudo: & tunc aut murus est communis ad omnia simpliciter: & tunc aut ex dicta cava necessarij non fit aliquod damnum muro communi, & potest. *arg. d. l. fistulam, & d. l. quidam Iberus, §. fin. eod. titul. & per not. in d. l. si quando, §. fin. & hoc tenet Ioan. Pet. de Papia. in suo ultimo lib. in gloss. in vers. & in futurum percipiendis, vers. an autem socius.* Aut infertur damnum muro communi: puta quia murus est subtilis, & nimium debilitaretur: & non potest, *per l. cujus ædificium. de serv. urb. præd.* vel quia propter humorem cavæ necessarij murus communis debilitatur, *per d. l. quidam Iberus, in princ. cum ibi not. & per l. fistulas. si servit. vend. & d. l. si quando, §. fin. cum gloss. eod. tit. hoc*

H h 3

tenet



- tenet etiam dictus Ioan. Pet. *in loco præallegato* : qui dicit idem, si ex dicta cava exit putredo vel malus odor : & ad hoc nihil allegat, *sed tu allega tex. cum gloss. in l. 2. §. idem ait. si odore, ne quid in loco publico. & tex. cum gl. in l. pen. quod vi aut clam. & vide quæ dixi supra de cloaca, in antepen. quæ.* Idem etiam dicas, si ex dicta cava exit humor vel putredo in domo vicini : quia quis non potest etiam laborando in suo immittere aliquid in alieno :
- 6 *ut not. gl. in d. l. si quando, §. fin. & dicam infra, de fovea necessarij. \* De quarta parte & ultima, scilicet fovea necessarij, posset quæri, an possit illa fieri pro voluntate domini. Dic, aut vult facere foveam subterraneam etiam ultra suum solum sub solo vicini, & non potest : ut dixi supra de pen. versic. quid si unus vult facere. Aut vult facere quatenus durat solum suum, & potest, nec teneretur dimittere spacium aliquod. l. si. fini. regun. ut dixi supra, de penu. & de puteo : nec etiam hæc servantur de consuetudine, ut dimittatur aliquod spatium, & præsertim quando fiunt huiusmodi foveæ quæ undique re murantur, quæ vulgo le volte dicuntur. Secundo*
- 7 *\* quæri potest, quid si ex fovea murata, vel non murata, exit humor vel putredo, & descendit in puteum vel cisternam vicini, vel ejus venas, aut in penu, an poterit cogi ad reficiendum dictam foveam ita & taliter, quod non noceat puteo vel cisternæ aut alij loco vicini ? Dicam quod sic : quia non est licitum quicquam facere in suo per quod aliud immittatur in alienum. l. sicuti. §. Aristo. si serv. vend. & d. l. si quando. §. fin. si serv. vend. l. fluminum. §. fin. gloss. pen. in fin. de damn. infect. & ita tenet Io. Pet. de Papia, in suo ult. lib. in loco præallegato. & ita not. Flor. in d. l. si quando. §. fin. qui dicit per illum text. ubi aliquis construit loca communia juxta domum vicini, ex quibus causetur ad illam humiditas, cogi poterit ad talia loca purganda & purgata retinenda. Adverte tamen quia gloss. in d. l. si quando. §. fin. videtur tenere secundum Azo. quod sit licitum sterquilinum in suo ponere : licet alius sentiat inde humorem. per l. sicuti. §. idem ait. si serv. vend. & per l. fistulam. in princ. de serv. urb. præd. quam gloss. intelligo, quando raro humorem faceret : secus si assidue : per l. fistulam. in princip. & adde quæ dicam in titul. 1. post princip. & infr. de sterquilinio.*
- 8 *Sed \* pone, quod habens necessarium plenum, vult ipsum purgare, an possit ? Credo quod non, propter fœtorem : & ideo de nocte tantum fieri debet, per ea quæ dixi supra de fornace versicul. & prædicta teneo. ubi vide, & adde quæ dicam in titu. sequen.*

ADDI.



## ADDITIO.

a *De consuet.* Utrum consuetudo prava excuset? Resp. secundum glos. 4. *distinct.* 1. c. *denique.* quod sic, quod verum intelligo, quod non excuset quo ad Deum, quando ignorantia pravæ consuetudinis esset crassa, ut puta contra jus naturale. 27. *quæst.* 2. *flagitia.* secus ubi esset probabile dubium super consuetudinis validitate: nam tunc ignorantia legis non est peccatum: ut in l. *regula.* ff. de jur. & fac. igno. & in c. *cum dilectus.* de consue. & quod not. Innoc. in c. *per tuas.* de simo. & gloss. in c. *uno.* de postu. præl. lib. 6. in vers. *de cætero.* Et utrum consuetudo interpretetur privilegia, sicut & legem? Respon. quod sic. c. *cum dilect.* de consuet. l. *si de interpretatione.* ff. de leg. & quod ibi not. Ioan. And. in c. *quod dilectio.* de consan. & affi. & vide Alexan. 2. volum. consil. 107. in ult. colu. vers. *confirmantur.* & consil. 68 in 6 consil. in fin. & in 1. vol. consil. 832. in 2. colu. in princ. & in 4. vol. consil. 134. in princ. ubi ponit quæ requirantur ad esse consuetudinis.

De seclario.

## CAP. LXVI.

- 1 *Seclarium quid sit, & quot partes habeat.*
- 2 *Seclarium si quis juxta parietem communem ædificare velit, an possit.*
- 3 *Seclario si aqua spargatur, & descendat per solarium ad partem vicini inferiorem, vel solarium commune madefaciat, an prohiberi possit ne amplius spargat.*
- 4 *Seclarij murus si communis esset, & propter pondus suppellectilij appensæ debilitaretur, an prohiberi possit.*
- 5 *Seclarij foramen, & fovea, ac ejus camera qualiter se habere debeant.*

**S**Eclarium quinque \* habet partes. Prima est lapis, sive lignum, super quo lavatur suppellex. Altera est similiter alius lapis vel lignum desuper in quo pendent situlæ, & his similia, ac etiam suppellectilia coquinæ ponuntur. Tertia pars est foramen, per quod aqua descendit. Quarta est fovea, ad quam aquæ & cæteræ immunditiæ discurrunt. Quinta est quandoq; camera, in qua statur ad lavandum. Super prima parte de lapide seu ligno seclarij quo lavari solent suppellectilia, si quæritur an imponi possint in muro proprio, aut in communi, aut in alieno, dicendum est breviter, sicut dixi de cuppa camini. Sed \* quid si vult ædificare juxta parietem communem, ipsum non tangendo? distingue. Aut per talem ædificationem seclarij non fit damnum vicino seu socio, nec impeditur resectio commu-



- communis vel alieni parietis. & potest, *argum. l. quidam Iberus. in princ. & l. fistulam. §. juxta. de servit. urb. præd.* Aut impedit refectionem, & non potest, *per d. §. juxta.* Aut non impedit refectionem, sed nocet vicino: & tunc aut nocet assidue: quia assiduum humorem emittit, & non potest, *per d. l. fistulam. in princip. & ita tenet Angel. in d. l. inter quos. in ultim. colum. versicul. si autem quis non velit ædificare. de damn. infect. & adde quæ dixi supra de camino, versi. sed hic posset dubitari. & in tit. præce.*
- 3 \* Item quid si ex seclario spargitur aqua, quæ descendit per solarium ad partem inferiorem vicini, vel madefacit solarium commune: an potest prohiberi ne amplius spargat? Dic, aut spargit pro usu quotidiano suæ familiæ, & potest, *argum. l. sicut. §. fin. si serv. vend. & l. fistulam. in princ. de serv. urb. præd.* Aut ultra usum quotidianum, & non potest, ut dictis juribus. *circa quod vide quæ plene dixi supra de servitut. proyeci. in 2. quæst.*
- 4 De secunda \* parte seclarij dicendum est in omnibus, sicut de prima: sed in hac secunda in primis considerandum est, si murus esset communis, & propter pondus suppellectilis appensæ debilitaretur: prohiberi posset, *per l. cuius ædificium. de serv. urb. præd.*
- 5 De 3. 4. & 5. parte seclarij, \* scilicet de foramine, & tovea, & ejus camera. dic in omnibus & per omnia ut conclusum fuit supra tit. *præced. de necessario & adde quæ dixi supra de servitute proyeciendi, & quod dicam in sequenti titulo.*

## De aquarolo five canali.

## CAP. LXVII.

- 1 *Aquarolus quid proprie sit.*
- 2 *Aquarolum si quis in suo habeat, & aquam per unam regulam ducat, quæ cadat in suum, puta in curiam vel hortum: deinde illa aqua paulatim in fundum vel penum vicini vel communi descendat, an cogi possit, ut dictam aquam in suo retineat, ne in alienum veniat.*
- 3 *Aquarolo vicini mei si aquam descendantem videam, & ex suo ad curiam meam cadentem: an aliquid in meo facere possim propter quod aquæ fluxus impediatur: ita quod in vicini solo remaneat.*
- 4 *Aquarolo vicini si aqua in fundum meum descendat, quid juris.*
- 5 *Aquarolo tuo si aqua in via publica descendat, nunquid ego vicinus contra te agere possim*
- 6 *Pariete in cōmuni an sit licitum mittere canale recipiens aquam de cælo cadentem, vel aquam de cisterna discurrentem, aut de aliquo aquæ receptaculo, quod castellum appellatur.*

Dixi-



**D**iximus de ista materia supra, in titu. de fistula: verum quia multum  
convenit seclario, ideo eam hic commemorare constitui. Et \* ap-  
pello aquarolum parvum seclarium, vel vas lapideum in muro immis-  
sum, habens fistulas ferreas ad similitudinem capitis serpentis, vel leonis, aut ho-  
minis, de quo exit aqua pro manibus lavandis. Si quis autem aquarolum  
sive canale in suo aut alieno fabricare voluerit ea, quæ de seclario dicta  
sunt, observare tenetur, per jura in duobus titulis præcedentib. allegata.  
Sed juxta \* ea dubitari posset, quis habet aquarolum in suo, & ducit aquã  
per unã regulam quæ similiter cadit in suum: puta in curiam vel hortum:  
deinde illa aqua paulatim descendit in fundum vel penum vicini vel com-  
munem, an cogi possit ut dictam aquam in suo retineat, ut in alienum non  
veniat? Et videtur quod non, per gloss. ordi. in l. si quando. si servit. vendi.  
In contrarium videtur l. fluminum. §. fin. in gloss. pen. in fin. de dam. infect.  
Puto quod sit dicendum, aut illa aqua assidue descendit in fundum vicini,  
vel communem, & prohiberi potest per l. fistulam. in princ. de serv. urb.  
præd. Aut non discurrit assidue, & tunc secus per d. l. fistulam, & pro hoc  
vide quæ dixi in titu. præceden. circa primam partem. Quid \* autem si e-  
go videns aquam vicini mei descendere & cadere ex suo ad curiam meam  
facio aliquid in meo propter quod impeditur fluxus aquæ, ita quod rema-  
neat in solo vicini, an possim? Dicas quod sic: argumen. l. 1. §. sunt qui  
putant. ff. ne quid in loco publico. & vide quæ dixi supra in 4. divisione ser-  
vitutum, versic. & primo videamus. & supra de curia. in fine. Item \* quid  
si aqua descendit ex canali vicini in fundum meum? Dic quod eum pro-  
hibere possim. per l. sicuti. §. Arist. si serv. vend. & per ea quæ dixi supra  
de servit. proijci. in 1. & 2. quæstio. Item quid \* si ex aquarolo tuo descen-  
dit aqua in via publica: a an ego vicinus possim agere contra te? Dic  
quod sic, si nocet, vel nocere potest mihi transeunti. argum. l. 2. in princ.  
ne quid in loco publico. circa quod vide quæ dicam infra tit. seq. & quæ dixi  
supra in titu. præcedenti. Item \* nunquid in pariete communi sit licitum  
mittere canale recipiens aquam de cælo cadentem, vel aquam de cisterna  
discurrentem aut de aliquo receptaculo aquæ quod castellum appellatur?  
Dicas quod non: per l. fistulam. de serv. urb. præd. Et est ratio: quia per  
talem discursum aquarum parietem corrumpi verisimile est: secundum  
Angel. in l. inter quos. in princip. in 4. col. de damn. infect. Reliqua circa  
istam materiam vide supra de fistula.



a *Via pub.* Adde Alexan. 3. volum. consil. 73. in 1. colum. §. fin. & quasi per totum. & Corn. 2. volum. consil. 154. & in 3. volum. consil. 282 & quid significet via, dicto volum. consil. 295. & in 4. consil. 212. incip. præmittendum.

De aquæ projectu seu aliarum rerum.

## CAP. LXVIII.

- 1 *Aquam in vicini fundum an immittere licitum sit.*
- 2 *Aquam vel alias immunditias in stratam publicam, vel alium locum publicum, an projicere liceat.*
- 3 *Putredinem aliquam, puta lavaturam, vel aliud putridum, si pedissequa vel famulus projecit, & super vestem vel caputium transeuntis per viam publicam, vel ibi stantis descenderit, an ejus dominus teneatur.*
- 4 *Aquam ut illic projicias, si duos tibi terræ pedes concedam, an proprietas vel usus concedi videatur.*

1 **Q**Uæro primo \* nunquid sit licitum immittere aquam in fundum vicini? Et dic quod non, nisi sit servitus imposita. *l. sicuti. §. Arist. si serv. vend.* de quo dic ut plene dixi de servitute projiciendi. Quæro \* secundo, an liceat projicere aquam vel alias immunditias in stratam publicam, vel alium locum publicum? Et puto quod sic, dummodo non nocetur usui publico, vel transeuntibus, vel in ea existentibus: *argum. l. 2. in princ. ne quid in loco publ. juncta l. 1. in princ. de his qui dejec. vel effu.* nisi ex lege, vel statuto, vel consuetudine aliter esset provisum. *d. l. 2. in princ.* Nam cōmuniter circa hoc per statuta locorum est provisum, & aliter quā sit de jure communi. Quæro \* tertio, pedissequa vel famulus unius projecit ex fenestra aliquam putredinem, puta lavaturam vel aliud putridum, & descendit super vestem vel caputium cujusdam transeuntis per viam publicam, & ibi stantis, & vestem vel caputium deturpavit, an dominus a ejus teneatur: & in quantum? Et dic regulariter quod in duplum damni dati: *ut est text. in l. 1. in princ. & ibi hoc nota. Flor. de his qui deje. vel effude.* quod est verum, quando est projectum in loco quo vulgo iter fieri solet: secus si esset projectum in loco non consueto quo vulgo iter non consuevit esse: *ut est text. in d. l. 1. §. summa cum utilitate. cod. tit. facit l. si putator. & quod ibi not. ad l. Aquil.* quod not. quia accidit sæpe de facto: & ita etiam servatur: sed pœnæ aliter solent imponi per statuta locorum,

corum, quæ sunt servanda. *l. omnes populi. de just. & ju.* ubi autem non essent statuta vel consuetudo, serva quod supra dixi. Quæro \* quarto, 4  
quid si concedo tibi duos pedes terræ, ut ibi projicias aquam, an proprietas vel usus concedi videatur? Et videtur quod non, eo quia fuit conditio projiciendi & causa dandi: *ut est text. in l. si mulier. de jur. do.* de quo dic ut ibi per Dd. Ultimo de ista materia de ejectionibus & effusionibus, *vide plene in tit. de his qui dejec. vel effu. per totum. & adde quæ dixi supra de servitute projiciendi.*

## ADDITIO.

a *Dominus.* Utrum dominus teneatur de facto familiæ? Respon. ut colligo ex D. Ant. & Ioan. de Lig. ac Pa. in c. lices, de rest. spo. & Bartol. in l. ne quid. ff. de incen. rui. & nau. quod sic: quod familia ejus deliquit in officio seu ministerio in quo ipse dominus est præpositus & ipse utitur opera talis familiæ: quia sibi imputet quod talena eligit, quia honestam debeat ponere. *l. 1. §. familiæ. ff. de publ. civiliter tamen tenetur non criminaliter: ut d. l. ne quid.* Ex quo patet quod potestas seu rector tenetur ex maleficijs suorum officialium. *l. si post. C. de assess.*

## De aquæductu.

## CAP. LXIX.

- 1 *Aquæductum alicui in suo habere non licet, per quem aqua in alienum fluat: & quomodo si contra eum agi possit.*
- 2 *Aquæductum an per vicini fundum facere liceat.*
- 3 *In aquæductu si ego privatus aliquod jus habeam, nunquid à solito cursu divertere poterit.*
- 4 *Consuetudine vel statuto quis potest habere jus aquam tollendi per rotam ex flumine vel castello.*

**N**on licet \* alicui aquæductum habere in suo, per quem aqua in alienum fluat: & si contra fiat, potest agi contra eum: ita jus illi non esse: *ut probatur in l. fistulas. si serv. vend.* Ex quo not. secundum Flor. ibi, quod faciens æquæductum in suis domibus, non potest, quatenus per eum fiat damnum domui vel parieti vicini. & pro hoc etiam *l. fistulam. in princip. de serv. urb. præd.* Item not. secundum eundem Flor. in dict. *l. fistulam*, quod ductus aquæ ad fontem, vel ad aliam utilitatem vel cōmoditatem publicam, si transeat per domum privati: ita debet servari & manu teneri expensis publicis quod illi privato non noceat: & ad hoc potest

Ii 2

agi :



- agi : *ut l. fistulam*, nisi aliter actum sit, vel consuetudine servatum. facit ad prædicta *l. 2. §. merito. & §. si quis à principe. ne quid in loco publico.*
- 2 Sed \* nunquid sit licitum aquæductum facere per fundum vicini ? Dic quod non : & si fiat, potest vicinus propria autoritate destruere : *ut est text. in l. quemadm. §. si protectum ad l. Aquil.* Sed pone in \* aquæductu, ego privatus habebam aliquod jus : an poterit diverti à solito cursu ? Dic quod non : imo poterit cogi divertens, ut in pristinum statum aquam ducat : *ut est text. ubi hoc not. Dd. in l. 2. Cod. ad l. Aquil.* quod not. quia alvei aquarum in quibus vicini consueverunt haurire vel tollere aquam, vel
- 4 pannos lavare, non possunt perverti in eorum præjudicium. Ultimo \* no. quod quis potest ex pacto a vel consuetudine habere jus aquam tollendi per rotam ex flumine vel ex castello : *ut est text. in l. 2. communia præd. de quo dic ut ibi per glo. & Dd.* Cætera circa istam materiam *vide quæ dicam in seq. tit. de servitute aquæductus.*

## ADDITIO.

a *Pactum.* Quæ differentia est inter pactum & conventionem ? Pactum est consensus duorum vel plurium ad aliquid faciendum, vel dandum verbis expressum, ita quod verba præmittantur à promittente, & consequantur, à recipiente. Conventio vero est nomen magis generale quam pactum : quia scholares in scholis, & fratres in capitulo convenire dicuntur *ff. de pact. l. 1. §. conventionis verbum.*

De ponte.

## CAP. LXX.

- 1 Pons dicitur ille, qui est de lignis, non autem de lapidibus.
- 2 Flumen si per civitatem discurrat, & unus ab utraque parte ripæ domos habeat : an pontem super flumen facere poterit, per quem de una domo in aliam ire valeat.
- 3 Pontis partem, puta decem pedum longitudine, nunquid in flumen quis facere possit, per quem possit ire ad hauriendum aquam, vel ad lavandum pannos stare.
- 4 Pontis reficiendi & faciendi onus super flumine publico, ad quem spectat, per quem iter transeuntibus necessarium sit.
- 5 Pons an viæ publicæ appellatione veniat.
- 1 Pons proprie \* dicitur ille, qui est de lignis, non de lapidibus, *ut l. supra iter. in princip. de aqua plu. arc.* & ibi hoc not. Bart. & Angel. qui dicunt, quod licet istud sit de jure : tamen de consuetudine pons & arcus lapideus synonyma sunt : quia continetur appellatione pontis, cui consuetudini



tudini standum est. Et pons potest esse duobus modis, in urbe, seu in municipio. Uno modo, quando supra solum publicum, & de isto ponte dixi supra in tit. de ponticello, ubi vide. Alio modo, quando est supra flumen, vel aquam: & de isto dicamus. \* Nunquid si flumen discurrit per civitatem, & unus habet domos ab utraque parte ripæ, an possit facere pontem super flumen, per quem possit ire de una domo in aliam? Dicis quod non: casus est in l. fin. ne quid in flum. publ. sicut non potest supra viam publicam, l. 2. §. tractatum. ne quid in loco pub. & l. fin. & ibi ad hoc nota: Bald. de servit. Secundo \* nunquid potest in flumine facere partem unius pontis, puta longitudinem decem pedum, per quem possit ire ad accipiendum de aqua, vel stare ibi ad lavandum pannos? Et teneo quod non: quia sicut in loco publico vel privato non licet aliquid immittere. l. 1. & 2. ne quid in loc. publ. ita nec in flumine publico, argum. d. l. fin. ne quid in flu. publ. de consuetudine tamē servatur contrarium, cui consuetudini standum est: quia regula est, quod in pontibus & aquis standum est antiquitati: ut est text. & ibi hoc not. Bald. in tit. de pace Constan. in 6. colu. quam regulam perpetuo tene menti: quia per eam decidere potes plures quæstiones. Tertio, \* ad quem spectat onus faciendi & reficiendi pontem super flumine publico, per quem fit iter transeuntibus necessarium? Distingue. Aut est pons qui debet retineri, & custodiri per dominum civitatis: & debet expensis ipsius domini fieri & refici: quia ad ipsum dicitur principaliter spectare: sicut etiam spectant alia fortificia. Aut est pons qui non custoditur, sed simplex tantum pro transitu: & tunc aut deservit omnibus de civitate: & per omnes de civitate fieri & refici debet. Aut deservit uni tantum contratæ seu vicinæ: & illi de illa solum contribuere tenentur, sicut de puteo cōmuni dicitur. arg. l. secundum naturam. de regul. jur. & c. qui sentit onus. eod. titu. lib. 6. facit l. ediles. & quod ibi nota. de via publ. Quarto, \* an appellatione viæ publicæ veniat pons? Et dicis, quod sic: quando per illum vulgo iter fit. argu. l. fin. ne quid in flum. publ. juncta l. fin. in princ. ff. de servit. & ideo statuta loquentia de maleficijs commissis in via publica, verificantur in cōmissis super ponte publico. Et adde prædictis quæ dixi supra de servitut. rig. immittendi. in 6. q. & supra de refecti-one, in 7. q. & supra de pon. & vide l. supra iter. in princ. & ibi per Bart. & Dd. de aqua plu. arc. Reliqua quæ spectant ad materiam pontis, dicam plene in seq. lib.



- 1 Picturas habere in pariete communi an socio liceat.
  - 2 Parietem cōmunem unus ex socijs, etiā altero invito an dealbare & pingere poterit.
  - 3 Incrustationes quid proprie sint, & quomodo capiantur.
  - 4 Picturarum & incrustationum an ratio habeatur, si de aliquo muro de damno infecto cautum sit.
  - 5 Picturæ si in pariete communi existant, an causa imponendi signa alter socius pulsare possit, ex qua pulsatione damnum illis picturis contingere posset.
  - 6 Pingi si velim facere in ecclesia crucifixum, vel aliquid aliud, an possim.
  - 7 Vusufructuarius vel inquilinus an in domo usufructuaria vel conducta possit facere pingi insignia sua, quæ vulgo arma dicuntur.
  - 8 Depingi non potest facere insignia sua potestas officialis, vel privatus quispiam, vel nomen suum in edificio publico ponere.
  - 9 Depingi facere potest insignia sua ille, cuius pecunia publicum opus factum sit.
  - 10 Capellam vel ecclesiam si quispiam fecerit, & in memoriam sui insignia sua apponi fecerit, an clerici ea delere possint, & alia imponere.
  - 11 Depictus si esset quispiam in aliquo loco publico tanquam proditor, & quispiam sine principis licentia illam picturam deleret: an in aliquod edictum incideret.
  - 12 Imaginem Dei vel Sanctorum percutiens qua pœna puniri possit.
  - 13 Pictores & miniatores pingentes cum adulterinis coloribus, an domino ad interesse teneantur.
  - 14 Pictura an cedat tabulæ vel chartæ, an econtra.
  - 15 Imagines Sanctorum Leo Imperator cur deleverit.
  - 16 Imagines Sanctorum qualiter adorare debeamus.
- 1 **N**ON \* est dubium quod licet socio in pariete communi picturas habere: quia est text. in l. quidam Iberus in princip. de serv. urb. præd. & ibi per omnes Dd. & not. Angel. in l. inter quos. in princ. in ultim. col. de damn. infect. qui dicit quod non est: quia per eas non fit aliquod damnum vicino, sed toti societati prodest, saltem quo ad ornamentum: & ideo invito socio etiam fieri possunt. ad hoc tu alleg. l. impensæ. in fin. de verb. signifi. \*
- 2 Et sic no. quod parietem cōmunem unus ex socijs poterit etiam altero invito dealbare & depingere, & similia super eo facere, secundum Ioan. Pet. de Papia in suo ultimo libro, in glo. antep. vers. licet hoc casu quilibet eorum. & ita tenet Angel. in d. l. quidam Iberus. ante fin. prin. potest etiam incrustationes facere: ut est text. d. l. quidam Iberus. §. fin. exemplum ponit Angel. d. l. inter quos. in Florentinis volentibus incrustare parietem, quæ incrustatio fortificat parietem. Et incrustationes \* dicuntur crustæ
- 3



crustæ subtiles marmoris, quæ ponuntur extra murum, ut totus marmoreus videatur: *ut est text. cum gloss. in l. impensæ. in fin. in versicul. incrustationes*: & pone exemplum tu, sicut est tota ecclesia sancti Marci de Venetijs. Possunt etiam capi incrustationes pro opere musaico, quo testudines dictæ ecclesiæ sunt ornatae. Et per prædicta etiam concludo, quod si murus esset simpliciter factus, posset unus sociorum etiã altero invito calce impleri facere, & ipsum dealbare: quia per hoc efficitur melior & pulchrior sine aliquo damno socij. Sed \* quid si est cautum de damno infesto illius muri: an habeatur ratio illarum picturarum & incrustationum? Dic quod non: *ut est textus in d. l. quidam Iberus. §. fin. & ibi per glo. & Dd. & per Ange. in d. l. inter quos. in princ. in ultim. colum.* Sed quid \* si in pariete communi sunt picturæ, an alter socius possit pulsare puta causa imponendi tigna, si propter illam pulsationem fieret damnum illis picturis? Dic quod non: idem si vellet mittere aquam per seclarium vel necessarium, & propter humiditatem delerentur picturæ: nam dictis casibus non potest: debet enim socius ita uti re communi, quod non fiat damnum parieti communi: *per d. l. quidam Iberus. & per l. fistulam. si serv. vend.* Quid \* si volo facere depingi crucifixum, vel aliquid aliud in ecclesia, utrum possim prohiberi? Dic quod non, quia istud pertinet ad ornamentum, non ad deformitatem. *l. 2. ne quid in loco sacro.* & ibi hoc notat Bart. imo dico plus, quod legatum factum pro pictura Sanctorum, censetur esse factum in piam causam. *l. linea margaritarum.* & ibi hoc no. Bartol. ff. *ad l. Falc.* & probatur etiam in *l. Titia. in fi. de auro & arg. leg.* & vide *omnino quæ dicam infra vers. ult. not.* Item potest relinqui usufr. statuæ vel imaginis *a l. statuæ. & ibi not. per glo. de usufr.* An \* autem usufructuarius, vel inquilinus possit in domo usufructuaria, vel conducta facere de pingi insignia sua, quæ vulgo arma dicuntur? Et dicas quod sic: *per l. sed & si cuius. §. ædium. de usufructu.* & ibi hoc not. Flor. quia per hoc non videtur esse deterior conditio rei & mutari ejus substantia: alias secus. *C. de reli. l. monumentorum. & l. ne quis vela regia. C. ut nemo privatus. tit. præd. su. vel alie. impo.* & propterea in picturis, quæ faciliter deleri possunt, procederet: secus si vellet sculptas in lapidibus ponere. Itē \* nullus etiam potestas, vel officialis, vel privatus potest depingi facere insignia sua, vel ponere nomen suum in ædificio publico, puta in palatio vel platea: sed solum nomen & insignia principis: *ut est tex. in l. opus. in fin. cum l. seq. ff. de ope. publ.* quod not. quia servatur totū contrarium in prædicta.

4

5

6

a

7

8



- 9 Alica. \* Item ille, cuius pecunia opus publicum factum est, potest nomen & insignia sua depingi facere : *ut est casus in l. 2. & in l. opus. in fin. & in l. fin. de oper. publ.* & ita observatur : maxime, quando fabricatur una ecclesia vel capella : & intellige, quando de sua pecunia : secus si de pecunia aliena : & ideo cum quidam episcopus Veronensis, qui etiam cardinalis erat, & Vicecamerarius Papæ, exposuisset de bonis erogandis pauperibus in fabrica majoris ecclesiæ Veronæ duo millia ducatorum & fecisset sculpi insignia sua super capella sua cum columnis, fuerunt sibi abrafra, & merito quidem, quia illa non erat pecunia sua, omnino tenebatur eam erogare : *argum. c. relatum. cum ibi nota. per gloss. Dd. extra de præb.*
- 10 Item pone, \* unus fecit fieri capellam vel ecclesiam & in memoriam sui nominis ibi fecit apponi insignia sua, prout solitum est : an possint illa insignia clerici delere, & altera imponere ? Dicis quod non, immo puniri debent arbitrio iudicis. *l. qui liberalitate. ad fin. & l. ope. publ. secundum Ludo. Roma. in 355. singulari.* & nota Barto. *in d. l. qui liberalitate.* qui dicit no. contra fratres minores, & aliquos religiosos, qui capellas aliquorum defunctorum attribuunt nomini alterius, qui hoc facere non debent. Item contra eos, qui abradunt arma alicujus, & ponunt arma alterius. Adverte tamen, quod arma eorum, qui propter traditionem de patria expulsi sunt, possunt deleri. *casus est in l. eorum qui ff. de pœn. secundum. Ludo. Roma, in suo singul. 353. quod incipit eorum arma,* & ita etiam sæpissime observatur. Item \* adde, quod si aliquis esset depictus tanquam proditor in aliquo loco publico, & unus deleret illam picturam sine licentia principis, incideret in edictum, *de quo habetur in l. si familia. de jurisdict. omni. judic. & ibi hoc nota. Angel.* Item \* quod percutiens imaginem Dei vel Sanctorum puniri potest *l. Cornelia. de fisco. l. hoc senatus. de fisco.* & ibi hoc notat Angel. qui dicit, quod vidit Perusij frangentem majestatem ligneam, amputari sibi manus : & quod etiam gravius puniri potest poena mortis. *de quo vide etiam per eum in l. 1. C. de rapt. virg. & quod habetur in c. 2. de offic. ordi. libr. 6.* Item \* not. contra pictores, & miniatores, qui miniant & pingunt cum adulterinis coloribus, ut teneantur domino ad interesse, *ut l. 2. & ibi hoc not. Bart. C. de murilegulis libr. 10.* Item tenentur crimine stellionatus. *l. 3. §. si quis servos. de crim. stellio. & not. Bart. in d. l. 2. ad fin.* qui dicit idē in tinctoribus pannorū, & sim. Item \* nunquid pictura cedat tabulæ vel chartæ, an è contra ? *vide text. Instit. de rerum divi. §. si quis in aliena tabula. & in l. rem. §. sed & id quod in charta. de rei*



de rei vendi. & quod not. in dictis juribus. Ultimo \* nota, quod multi in- 15  
 fideles reprehendunt imagines Sanctorum dicentes quod sumus idolola-  
 træ : & propterea Imperator Leo, qui fecit *l. dies festos. C. de ferijs. & l.*  
*si quandoquam. C. de episcop. & cleric.* ex suggestionem quorundam hæretico-  
 rum habuit contentionem cum ecclesia Romana : quia fecit removeri om-  
 nes picturas de ecclesijs tanquam idololatriam continentes : sed Papa  
 qui tunc erat, congregavit concilium Romæ, & ipsum Leonem existen-  
 tem Constantinopoli excommunicavit : qui Leo lepra percussus postea  
 mortuus est : *ut scribit Paul. de Castr. in l. fin. C. de ferijs.* Et \* tu dicas 16  
 defendendo Christianos, quod imagines adorare non debemus, videlicet  
 colores earum, seu lapides : sed eis debemus reverentiam propter Deum  
 & Sanctos, qui per eas repræsentantur. Unde scribit Grego. Papa Sere-  
 no episcopo Massiliensi qui imagines Sanctorum fregerat sub excusatio-  
 ne, ne adorari debuissent, & *habetur de consecr. dist. 3. per latum. in hæc*  
*verba* : Et quidem imagines adorari vetuisse omnino laudamus : fregisse  
 vero reprehendimus. Aliud enim picturam adorare. Aliud per picturæ  
 historiam, quid sit adorandum, addiscere. Nam quod legentibus scriptu-  
 ra, hoc idiotis præstat pictura cernentibus : quia in ipsa ignorantes vident,  
 quod sequi debent : in ipsa legunt, videlicet qui literas nesciunt, unde &  
 præcipue gentibus pro lectione pictura est. Item ex sexta Synodo scribi-  
 tur : Venerabiles Imagines Christiani non Deos appellant, neq; serviunt  
 eis, ut dijs, neq; spem salutis in eis ponunt, neq; in eis spectant futurum ju-  
 dicium : sed ad memoriam & recordationem primitivorum venerantur  
 eas, & adorant : sed non serviunt eis cultu divino, nec alicui creaturæ : *ut*  
*est text. de consec. distin. 3.* & ibi omnino vide quod not. pro fide nostra,  
 ut scias qualiter imagines b Dei & Sanctorum sint adorandæ. Et de ma-  
 teria picturarum vide etiam per Bart. in suo tractat. de insignijs & armis.

## A D D I T I O.

a *Imaginis.* Imagines Sanctorum quare depinguntur ? Resp. Grego.  
*in c. per latum. de conse. distin. 3.* sic inquit, quod legentibus scriptura,  
 hoc idiotis præstat pictura cernentibus : quia in ipsa ignorantes vident  
 quod sequi debeant : in ipsa legunt qui literas nesciunt, unde præcipue  
 gentibus pro lectione pictura est.

b *Imagines.* Utrum adoratio requirat locum determinatum ? Respon.  
 quod non principaliter, quasi sit de necessitate ejus : sed bene requiritur

K k

secun-



secundum condecientiam, sicut & alia signa corporalia, secundum illud Luc. 19. Domus mea domus orationis vocabitur. & id Ioan. 4. Venit hora in qua veri adoratores adorabunt ipsum. qui est principalis actus adorationis, ut dictum est. Locus tamen requiritur non propter eum qui adoratur sed propter adorantes.

De horreo.

CAP. LXXII.

- 1 *Horreum in solario communi si quā habeat an ipsum frumento, vel alijs mercibus implere possit.*
  - 2 *Horreum rebus onustum si multum ponderet, ita quod solarium sustinere nequeat, quid juris.*
  - 3 *Horreum frumentarium novum ex tabulis ligneis mobile factum si quispiam in alterius solo posuerit, an ipsi solo cedat.*
  - 4 *Decimas nunquid rustici in horrea ad ecclesias deferre debeant.*
- 1 **S**iquis \* habeat horreum in solario communi, an possit ipsum implere frumento, vel alijs mercibus? Et dicas quod sic, quia dicitur uti re cōmuni ad usum destinatum. *l. si communes aedes. communi divi. & not. in d. l. Sabinus. eod. titul. facit l. arboribus. §. si navis. de usufruct.* Sed \* quid si nimium ponderat, ita quod solarium nō possit sustinere? Dic quod non potest cogi ad sustinendum columnas, quæ sustineant solarium. *argumen. l. sicut. in princip. si servitus vend.* Et si non substituerit, vel etiam substituerit, & solarium non possit sustinere, vel cum paries communis debilitaretur: tunc posset cogi ad sublevandum pondus: *per l. cuius aedificium. de serv. urba. præd. volentes etiam aedificare juxta horrea publica, debent dimittere spatium 10. pedum liberi aeris: ut l. mæniana. C. de aedific. pri. & no. gloss. in l. si cui. eod. titul. de quo dic, ut dixi supra de mænianis.* Sed
- 3 \* quid si aliquis horreum frumentarium novum ex tabulis ligneis mobile factum in solo alterius posuerit, an solo cedat? Dic quod non: & sic non officitur domino prædij: *ut est text. in l. Titius horreum. de acquiren. rer. do. & vide l. granaria. in princip. de acti. empt. si secus essent tabulae terræ affixæ. l. si supra tuum. de acquir. rer. do. & d. l. granaria. & not. gloss. in d. l. Titius horreum.* Ultimo, \* nunquid rustici debeant in horrea deferre decimas a ad ecclesias? Dic quod sic, ita ut à clericis, vel eorum nuncijs non sint colligendæ in agris, *per tex. 16. q. 1. revertimini. & ibi hoc notat. gloss. in vers. in horrea. vide not. per Specul. in titul. de decimis. versicul. ultimo*

timo quæro, & horreo, vide plene l. cum in plures. §. locator horrei. ff. locat. & in l. dominus horreorum. in princip. & in l. cum domini horreorum. eod. titul.

## ADDITIO.

a Decimas. Decimæ quando dari debent? Resp. ut dicitur in c. cum homines. de deci. quod statim fructibus collectis: & hoc quo ad prædiales: quo ad personales, debent solui in fine anni: sed tu dic, secundum consuetudinem præscriptam sunt solvendæ, & si perierunt, peribunt illi, qui est in mora, alias non, sed cui debentur.

De armatura.

## CAP. LXXIII.

- 1 Armatura machina dicitur illa super qua operarij ad ædificandum stant.
- 2 Armaturam vicinus ædificans, an supra vicini solum ad murum ponere possit, ut laborantes valeant super illa armatura ad laborandum stare.
- 3 Armaturam in fundo vicini an ponere licitum sit.
- 4 Armaturam si quis in suo muro habeat, & eam in vicini muro ponere velit, ita quod in ea requiescat, quid juris.
- 5 Armatura regulariter in solo alterius poni nequit.
- 6 Armatura si male ligata fuerit, vel in ea pertica vel funes posita fuerint, quæ vestitiæ erant, propter quod unus de armatura cecidit, an magister de armatura teneatur.

**A**rmatura \* machina dicitur illa, super qua operarij stant ad ædificandum, l. si ut certo, §. interdum, ff. commoda. de ea ita vidi dubitari. Nunquid \* vicinus ædificans domum possit armaturam ponere ad murum supra solum vicini, ut laborantes valeant super illa armatura stare ad laborandum? Et videtur quod non, arg. l. quemadm. §. 1. ad l. Aquil. & l. 1. §. ædificare, de mor. inferen. Sed est arg. contra in l. refectionis, communia præd. & istud puto verius, quando aliter commode fieri non potest. Nam si est licitum mihi murum meum altius tollere. l. altius, C. de servi. intelligitur quod possim ea facere per quæ possim ipsum altius tollere vel reficere etiam apponendo ad ea loca quæ non servant: ut est text. in l. refectionis, in princ. facit ad hoc l. si iter, si serv. vend. & l. veteres, de iti. acti- que priv. Sed nunquid \* sit licitum ponere armaturam in fundo vicini? 3 videtur esse text. ad literam quod non, in d. l. 1. §. ædificare, versicul. cæterum, de mor. inferen. pro hoc, quia non licet in alienum immittere. l. si- cuti, §.

Kk 2



- cuti, §. Aristo. si servitus vendicetur. l. quemadm. §. 1. ad l. Aquil. puto quod si aliter non possit quis domum suam reficere, nisi ponat armaturam in fundo vicini, tunc possit: per d. l. refectiois, & d. l. veteres. sed si aliter possit, secus esset. Ita intelligitur d. §. edificare. & alia jura superius ad*
- 4 *hoc allegata: quod est not. quia quotidianum. Quid \* autem, si quis habeat armaturam in suo muro, & eam vellet ponere in muro vicini, ita quod non in eo requiescat? Dic quod non potest: ut est tex. in d. l. si duo,*
- 5 *§. vicinus, uti possidetis. Et \* ex his omnibus conclude, quod armaturam quis non potest in solo vicini, neq; in pariete vicini, neq; supra solum alte-*
- 6 *rius regulariter apponere, nisi aliter in suo edificare non potest. Sed \* pone, quod armatura fuit male ligata, vel in eo fuerunt positæ perticæ vel funes, quæ erant vetustæ, propter quod unus ex armatura cecidit: an magister de armatura teneatur? Dic quod sic: ut est tex. & ibi gl. not. in d. l. si ut certo, §. interdum, ff. commo. & prædictis adde quæ dixi supra de servi-*
- tigni immittendi, in s. q. circa medium. ver. & ideo si tibi concessi, &c.*

De stabulo.

## CAP. LXXIV.

- 1 *Stabulum dicitur locus qui tantum equos recipit, & quid de communi usu loquendis.*
- 2 *Stabulum domus an usufructuarius locare possit pro stabulo ad recipiendum jumenta.*
- 3 *Domus locator, an nedum ipsam domum, sed etiam stabulum reficere teneatur.*
- 1 *Stabulum \* dicitur ille locus, qui tantum equos recipit, secundum gloss. Sin l. palam, in princ. de ritu nupt. quæ ponit, quid sit taberna, caupona, stabulum. Nam haud dicitur proprie stabulum locus, in quo recipiuntur alia animalia: ut l. ex conducto, in princ. ibi, vel stabulum, vel ubi greges ejus stare oportet. ff. loc. De communi tamen usu loquendi etiam dicitur stabulum, in quo non tantum equi, sed alia animalia, ut boves, & pecudes, stare consueverunt. facit l. eo. jure, §. stabula, ff. in quibus caus. pig. tac. contrahit. & sic stabulum est prædium urbanum vel rusticum. vide text. in d. §. stabula, & quæ dixi sup. in 4. divis. servitutum, versic. sed quid de stabulo. An \* autem usufructuarius possit stabulū domus locare pro stabulo ad recipiendum jumenta? Dic quod non. l. si usufruct. alias, æquissimum de usufruct. per quem text. dicit Flot. quod inquilini non possunt domum conductam reducere ad stabulum, vel ad usum carectarum, id est, plau-*
- 3 *strorum. Sed \* nunquid locator domus teneatur, nedum ipsam domum refice-*

reficere, sed etiam stabulum ? Dicis quod sic regulariter : *ut est text. in l. ex conducto, in princ. ff. loca. & vide etiam in l. merces, §. conductor. eod. tit. & quod in eis not.* De latamine autem quod procedit de stabulo, *vide quæ dicam infra de sterquilinio.* Ultimo adde ea, quæ habentur *in toto tit. ff. nau. caupo. stabul. & in tit. furti adversus nautas.*

De ingressu seu introitu.

CAP. LXXV.

- 1 *Ingressus seu introitus quid dicatur.*
- 2 *Solum quod relinquitur pro introitu, cuius esse debeat.*
- 3 *Expensa aliqua quando facta est in dubio, à quo facta intelligatur*
- 4 *Iurisdictio in dubio cuique civitati, usq; ad medium flumen competit.*
- 5 *Ingressus alicujus loci publici cuius esse presumatur.*
- 6 *Vie vicinales quæ dicantur*
- 7 *In via vicinali an quis sine principis licentia edificare possit.*

**S**æpe \* contingit inter duas domos à latere vel posteriori earum parte solum relinqui unius pedis vel duorum vel plurium : *juxta l. fin. ff. fini. regun.* quod solum ingressus sive introitus dicitur, circa quod dubitari vidi, cuius sit solum, de quo dicendum est : Aut per illud solum habetur aditus & exitus usq; ad loca publica. & tunc aut illud solum est relictum ex collatione privatorum & tunc dicitur via publica, & etiam vicinalis, si vicinis tantum servit. & non licet eam cuiq; occupare vel claudere. *l. 2. §. viam publicam, & §. vicinales. ne quid in loc. publ.* Aut illud solum est ex collatione vicinorum fundorum relictum, *juxta d. l. final. fini. regund.* & dicitur tunc via privata, sicut locus rerum privatarum. *d. §. vicinales.* Sed est \* dubium cuius eorum esse debeat. Dic quod si constat, quis reliquerit illud solum, ejus esse dicitur : si vero non constat, quis illud solum reliquerit, puto quod sit considerandum quis ipsum possideat : quia in dubio præsumam illum vicinum solum dereliquisse, qui possidet. *argu. l. merito. pro socio,* & pro hoc etiam allego quod not. Bart. *in l. cum servus, de verb. obligat.* ubi dicit, \* quando aliqua expensa facta ab alio possessore a, & *etiam dixi supra de pariete sive muro, vers. nunquid autem in dubio.* Sed si nullus possideat, tunc si supra dictum solum vicini haberet stillicidium, dicendum est, quod tunc saltem quatenus protendit stillicidium unius, eatenus sit ejus solum inferius. *arg. l. fin. & quod. ibi not. C. de servit. urba. præd.* Si autem nullus possidet, nec stillicidium habeat : tunc est inspici-

K k 3

endum.



endum, si sunt lapides in domo, seu muro ipsorum vicinorum protenden-  
 tes se supra solum prædictum : sicut poni per nōnullos consueverunt cau-  
 sa ostendendi, quatenus durabit lapis infixus in una domo, eatenus judica-  
 bimus ipsius esse solum inferius. *facit ad hoc l. non solum, §. sed ut probari.*  
*de nov. oper. nunt.* Si vero nihil de his constat, tunc in dubio iudicatum  
 est, quod sit utriusq; pro dimidia, quia omnia quæ sunt in confinio, in du-  
 bio sunt eorum, qui ab utraq; parte possident : *argum. l. arbor, communi*  
*divi. §. l. 2. §. præterea, de aqua plu. arc. & l. adeo, §. fin. cum l. sequ. quæ*  
*incipit, pro negotiatione, de acquir. rer. dom.* sicut dicimus de insula, & al-  
 veo, qui sunt in medio duorum fundorum : *ut l. adeo, §. ex insula, & §.*  
*quod si toto, eod. titul.* sicut dicimus in fossa, quæ est posita in medio duo-  
 rum fundorum, quæ est communis eorum, *ut d. l. 2. §. præterea, & ibi per*  
*gloss. & Bart. in suo tractat. Tyberiadis, in prima parte, in princip. versicul.*  
*flumen.* ubi ponit etiam idem de fossatis, & sicut dicitur etiam de flumine  
 4 existente inter duo territoria. Nam \* in dubio jurisdictio competit cuiq;  
 civitati usque ad medium flumen, *ut notat Bart. in dicto tract. Tyberiadis,*  
*vers. item videndum est utrum jurisdictio.* & *Bal. in ca. ex literis penul. col.*  
*ad fin. de probat.* Et ideo si dicti vicini non concordant in usu, & posses-  
 sione, dictum ingressum possunt per chordulam dividere, ita quod versus  
 domum alterius similiter sit altera dimidia : juxta not. *per Bart. & Dd. in*  
*l. quod conclave. de damn. infect. & per Bal. in c. 1. §. si quis de mans. in s.*  
*colu. versic. quid si quædam plateola est in medio, in itin. de contro. investit.*  
*in usibus feud.* & dixi supra de curia sive curte, & hoc intellige quando  
 patitur cōmodam divisionem. Si enim esset ita parvus ingressus, sive in-  
 troitus, quod commodè dividi non possit : tunc dicendum est, quod dicitur  
 de vestibulo : ut remaneat communis. *l. arbor. §. de vestibulo, commu-*  
*ni divi. & notat Bal. in d. §. si quis. de manso.* Et prædictis adde quæ dixi  
 5 supra de pariete sive muro : *vers. sed vidi dubitari, cum tribus sequ.* Præ-  
 dicta autem intellige de ingressu sive introitu privato. De \* publico au-  
 tem dubium non esset : quando non est privatorum. Et intellige esse pu-  
 blicum, etiam si servit tantum vicinis : & ducit ad domum vicinorum tan-  
 tum, vel ad flumen publicum : dūmodo non sit factum ex collatione fun-  
 dorum privatorum. *l. 2. §. vicinales, ne quid in loco public.* quod bene not.  
 quia multi putant, quod hujusmodi ingressus qui non habent exitum in vi-  
 am publicam, vel ad flumen publicum : sed ducunt solum ad domos pri-  
 vatorum, quæ viæ vicinales appellantur : sint privatorum vicinorum, ut  
 possint



possint per eos claudi, quod non est verum, *per dictum §. vicinales*. Item etiam \* vicinales viæ dicuntur, quia principaliter deserviunt vicinis, publicæ tamen sunt : *ut d. l. §. viarum, ne quid in loco publ.* & ita alias indicavi : & aperiri feci Veronæ unam viam vicinalem clausam per vicinos quæ habebat aditum ad flumen publ. \* Et de ista via vicinali dic, quod in ea quis non potest ædificare sine licentia principis vel civitatis. *l. 2. in princ. nequid in loco publ.* & si daretur licentia : intelligeretur sine damno alterius : *ut dixi supra de so'o sive area, in 6. fallentia. & adde quæ dicam infra sequ. libr. tit. de servitute viæ.*

## ADDITIO.

2 *Ab illo poss.* An possessor præsumatur dominus *vide Cor. 1. vol. conf. 23. & 113. & 30.* Et quis perdat possessionem ex negligentia, *vide in 2. volum. conf. 56.* & semel possidens hodie præsumitur possidere, *vide in 3. volum. conf. 91. & 280. & 313. & in 4. vol. conf. 87.* Et quo actu præsumatur possessio, *vide Alex. 1. vol. consil. 43. & in 5. vol. conf. 99. & conf. 183. in vers. nec obstat, in fin. col.*

De horto.

## CAP. LXXVI.

- 1 *Prædium urbanum vel rusticum quando dicatur.*
- 2 *Hortus an domus appellatione contineatur.*
- 3 *Hortum an dare videatur qui domum dat.*
- 4 *Hortus an veniat, si alicui contenta in domo legata fuerint.*
- 5 *Hortus cui cedat, si duo fratres domos dividerint, in quarum medio hortus fuerit.*
- 6 *Domus habitationem si quispiam uni legaverit, cui etiam hortus continetur, ad quem per eam aditus habeatur, an legatarius ipsi heredi aditum præstare teneatur.*
- 7 *Hortum ad pratum quis reducere potest.*
- 8 *Domum habens juxta vicini hortum ex illa domo, in illum hortum quidquam ponere non potest.*
- 9 *In horto suo quilibet ad libitum ædificare potest, dimisso tamen legitimo spatio.*
- 10 *Decimæ an solui debeant de his, quæ in hortis nascuntur.*

**H**ortus \* quando dicatur prædium urbanum, vel rusticum, *vide text. in l. urbana prædia, de ver. sign. & l. 4. §. pen. & ibi, & in urbe hortorum latitudo, & ibi Flor. fi. regun. & quod dixi supra in 4. divisione servitutis. ver. quid de horto.* Et \* an hortus contineatur appellatione domus? Dic, si est emptus unico pretio cum domo, vel est paratus, vel deputatus, ad usum domus, venit appellatione domus, alias regulariter secus, etiam



- etiam si per domum ad eum habeatur aditus, *l. fin. in princip. & ibi hoc not. Bal. Aug. Flor. & Dd. de serv. urb. præd. & probatur in l. prædijs. §. pen. & ibi per Bart. & Nic. de Neapol. de leg. 3. facit l. testatrix. in princ. si ser. vend. & vide gloss. 3. 12. quæst. 4. religiosam, quæ ponit. An ille \* qui dat domum, videatur dare hortum. & vide capit. Rayn. & in princ. & ibi Ioan.*
- 3 *An. & Cano. extra, de testa. vide Bal. in cons. suo quod incipit. \* Quid si*
- 4 *quis legavit contenta in domo?* Et dicitur hortus paratus ad usum domus, ubi-  
 5 *cunq; hortus est causa delectationis, d. l. prædijs. §. pen. vel est pedisse-*  
*quus domus, secundum Baldum in d. consil. Sed \* quid si duo fratres divi-*  
*serunt domos, in medio est hortus, dic quod ille hortus cedit illi domo, pro*  
*qua testator utebatur illo orto: sed si non apparet, cedit illi domui, per*  
*quam habebat intrinsecum aditum ad illū hortum. d. l. prædijs, §. qui do-*  
*num. de legat. 3. Si hæc non apparent cedit utriq; domui, secundum Ni-*  
*colaum de Neapol. qui ita not. in d. §. qui domum. Et subdit, quod si cō-*  
*suetudo regni disponit, quod primogenitus habeat domum intelligitur et-*  
 6 *iam quod habeat hortum. Si quis \* legat uni habitationem domus, cui*  
*continetur etiam hortus, ad quem per eam aditus habeatur, an legatarius*  
*teneatur præstare aditum hæredi per d. domum? Dic quod sic: ut est*  
*text. in l. fin. in princ. de servit. urb. præd. & ibi not. per Dd. Non potest*  
*quis domum diruere causa hortum faciendi. C. de ædific. priva. l. an in to-*  
*rum, & probatur in l. senatus, in princ. de contrah. empt. & in l. cætera. §.*  
 7 *1. & §. hoc senatus de le. 1. & in l. si quis per hanc. C. de ædifi. priva. quod*  
*not. contra multos, qui diruunt domos, & faciunt viridaria. Sed \* bene*  
*potest quis hortum ad pratum reducere. l. apud Trebatium, §. si vicinus, de*  
*aqua. plu. arcend. nisi esset usufructuarius: quia non posset viridarium, in*  
*quo habet usumfruct. ad alium modum convertere. l. si cui, §. sed si ædi-*  
*um, de usufruct. Possset constituere servitutem, ne faciam in muro meo*  
*fenestram, per quam possum te prospicere in orto tuo: ut l. altius, C. de*  
 8 *servi. & ibi hoc not. Bal. & dixi supra de fenestra. Item \* habens domum*  
*juxta hortum vicini, non potest ex illa domo quicquam ponere in illum*  
*hortum: ut l. 1. & ibi hoc not. Ang. de servit. urb. præd. & dixi supra de*  
 9 *servit. proyiciendi. & supra de aquæ projectu. Et ideo si habeo \* palatium*  
*juxta hortum tuum: licet habeam in pariete meo versus hortum tuū mul-*  
*tas fenestras, & per mille annos tenuerim, tamem in orto tuo poteris æ-*  
*dificare dimisso legitimo spatio: juxta l. fin. fini. regun. & obscurare lu-*  
*mina mea in toto, vel in parte. l. qui luminib. de serv. urb. præd. & ibi hoc*  
*not.*



*not. Ang. & not. in l. 1. C. de serv. & dixi supra de solo sive area, circa prin.*  
 Nunquid de hortis, \* id est, de his quæ nascuntur in hortis decimæ solui  
 debeant? *vide text. in c. ex parte, el 1. de decimis, & quod ibi not. & adde,*  
 quod ille qui est in hortis sive in continentibus ædificijs, dicitur esse præ-  
 sens: *ut est text. cum gloss. in verbo, præsens. Instit. de satisda. §. si vero a-*  
*liquis, & habetur in l. præsens, cum sequ. de procur.* Appellans tamen non  
 tenetur querere iudicem à quo: *ut l. 1. §. ad eundi, quando appell. fit, idem*  
*in hortis instructis, vide l. legatum sub conditione, §. 1. de ann. leg. l. qua-*  
*situm, §. 1. de fun. instru. & de hortis vide tex. in l. si ita quis, §. Seia cavit,*  
*de verb. oblig. & l. qui concubinum, §. qui hortos, de le. 3. & in cap. Rayn.*  
*in princ. extra de test. Et adde quæ dixi supr. de serv. protegendi, in s. q. su-*  
*pra de camino, ante vers. de quarto principali.*

De columbario,

CAP. LXXVII.

- 1 Columbas capiens de alieno columbario, etiam in suo furtum committit.
- 2 Fundi usufructum, in quo columbarium sit, si quisquam habeat, quomodo & quan-  
do columbarum commodum uti possit.
- 3 Proprietates columbarum, quibus prædicatores æquiparantur: quænam sint, remissive.

**E**ST \* prohibitum capere columbas de alieno columbario, etiam in suo: 1  
 & capientes dicuntur committere furtum, & accusari possunt de furto:  
*ut probatur in l. Pomp. §. 1. & ibi Flor. famil. hercis. facit §. gallinarum.*  
*Instit. de rer. divis. hoc tamen casu, quando quis capit columbas alienas in*  
*suo, potest pœnitere: & non tenebitur, eas relaxando: ut not. Bart. in l.*  
*qui ea mente, de fur. nisi posuisset cyminum, vel aliud in suo, causa ducendi*  
*columbas alienas: quia tunc puto, quod non habeat locum pœnitentia,*  
*arg. l. cuicunque in fin. de serv. fug. quod no. Communiter tamen sunt sta-*  
*tuta terrarum, quæ provident circa hoc. Si aliqui sunt hæredes unius qui*  
*habebat columbarium, competit etiam eis iudicium facere fam. etc. pro*  
*dividendis columbis, ut est text. in d. l. Pomp. §. 1. Si quis \* habet usum-*  
*fructum fundi, in quo sit columbarium, quomodo & quando uti possit cõ-*  
*modo columbarum, collige ex text. l. usufructuarium. §. si in varijs. & ibi*  
*hoc not. Flor. de usufr. Columbarum sicut Pavonum fera natura est. Inst.*  
*de rer. divis. §. pavonum. ubi vide. Et \* de septem proprietatibus colum-*  
*bæ, vide per Archid. 36. dist. quia eccles. & prædicatores æquiparantur*  
*columbis & agnis, not. idem Arch. 6. q. 5. non omnis. cl. 2.*

LI

De ster-



## De sterquilinio.

## CAP. LXXVIII.

- 1 Sterquilinium in domo habens, si faciat ipsum projicere juxta murum communem, vel alienum, an possit.
- 2 Stercoris acervum si quis in fundo, aut agro meo posuerit, an actione vi aut clam contra eum agere potero.
- 3 Urinam foetidam aut stercus si quispiam in solo publico vel privato projicere voluerit, propter quod malus odor & foetor vicinis exhalet, an possit.
- 4 Sterquilinium an veniat, vendito vel legato fundo.

- 1 **Q**UIS \* habet sterquilinium in domo, facit projicere lætamen juxta murum communem, vel alienum, an possit? Dic aut tangit murum cōmunem vel alienum, & non potest, *ut l. si quando. §. fina. si serv. vend.* Aut non tangit, sed est juxta: & tunc si assiduum humorem facit usq; ad murum prædictum, non potest, *l. fistulam. in princ. de serv. urb. præd. se.* cus si aliquando, & non assidue ibi, & ita intelligo gloss. *in d. l. si quando. ut dixi supra de necessario. ver. de quarta parte. & vide quæ dixi supra de seclario. de aquarolo, sive canali, & vide Flor. in l. si servus servum. §. si fumum. ad leg. Aquæ.* Si quis \* posuerit acervum stercoreis in fundo meo aut agro, an possim agere contra eum, quod vi aut clam, *vide l. si alius. §. si quis acervum. quod vi aut clam.* Item si quis stercus per fundum meum protulerit, cum id ipsum facere vetuissem: si nil damni mihi fecit, nec speciem fundi mei mutaverit, non tenebitur, *quod vi aut clam. ut l. si vitem. §. stercus. quod vi aut clam.* Quidam \* vult projicere stercus, aut urinam foetidam in solo publico, vel etiam privato propter quod malus odor & foetor fit vicinis, an possit? Dic quod non. *l. ædiles. in fine. ff. de via publ. & est text. cum gloss. in l. 2. §. idem ait, si odore. ne quid in loco publico. & in l. penult. quod vi aut clam. & adde quæ dixi supra de cloacis. versic. & prædicta teneo. in quæst. 5. & supra de necessario, in fin.* \* Nunquid vendito vel legato fundo sterquilinium veniat? Dic quod sic, fit tamen distinctio: aut stercoreandi agri causa paratum est, & ad emptorem, & legatarium pertinet: aut vendendi causa & ad venditorem vel ad hæredem spectat, nisi aliud actum sit: & hoc sive sterquilinium in stabulo sit, sive extra stabulum in acervo, *ut text. in l. fundi. §. 1. de act. empt.*

De ma-

De macerie.

## CAP. LXXIX.

- 1 Maceriem juxta regionem vel fundum alterius si quis ædificare voluerit, nullo spacio medio relicto potest, dummodo terminum suum non excedat.
- 2 Murus seu paries proprie cum calce dicitur.
- 3 Regula, quæ dicit, quod ædificatum cedit solo, an in muro sine calce ædificatio locum habeat.
- 4 Lapides vel quid aliud in curia vel domo mea si posueris, an ea absq. alia denunciatione propria autoritate tollere, & ejicere valeam.
- 5 Lapides & tigna in fundo meo de voluntate mea, me precario concedente si posueris, a ea autoritate propria si inde ea non exportas, removeere possim.
- 6 Si tibi concesserim simpliciter, ut aliquid in meo apponeres an videar ad meum beneficium concessisse, an vero animo donandi, & in meo servitutem constituendi.
- 7 Viatorem si quispiam invitaverit, & postea eum penituerit, an contra ipsum agi poterit.

**S**I quis \* vult maceriem ædificare juxta regionem, vel fundum a alterius, potest, nullo spacio in medio relicto, dummodo terminum suum nō excedat, *l. si. in princip. fin. regun.* & maceries dicitur paries, sive murus de lapidibus sine cæmento, *l. quantum pertinet. vers. paries. de verb. sign.* & ibi gloss. in *l. si precario. com. præd.* & *l. æde sacra. §. 1. de contrah. empt.* & glo. sentit in *d. l. fin. vers. murus.* quæ dicit, cum calce. & proprie juxta vulgare, dicitur murus fectus. \* Murus vero sive paries proprie dicitur cum calce, *ut not. in dd. jurib.* & dixi supra de pariete sive muro, in princ. & ideo si quis vult murum facere de lapidibus sine cæmento, sive calce, potest, in confinibus agri sui, sicut sepem ædificare, *d. l. fin.* sed si murum cum calce, debet pedem relinquere. Sed \* nunquid illa regula, quæ dicit quod ædificatum cedit solo, *l. adeo. §. cum in suo. de acq. rer. dom.* habeat locum in muro ædificato, etiam sine calce? Et videtur quod non, quia de facili removeri potest, *arg. l. si Titius horreum. de acq. rer. dom.* Contrarium est verius, *per d. l. si precario. communia præd.* & ibi hoc not. Flo. & Paul. de Castr. in fin. & idem not. Paul. de Castr. in *l. 2. ff. de rei vend. quod not.* Item vendito fundo an videatur vendita maceries, id est, murus sine cæmento, qui est in eo? Et dicas quod sic, *per d. l. si precario.* ubi hoc not. Flor. si quis obligatus est non prohibere me ædificare sub pœna, b si in via detinet portantem lapides, vel calcem vel similia, pro illo ædificio incurrit pœnam, *l. 1. in princ.* & ibi hoc not. Flor. de mor. infer. pro hoc. §.

Ll 2

ædifica-



- aedificare. ca. l. 1. & l. veteres. de iti. actuque priva.* si is qui lapides ex fundo emit, tollere eos non vult, ex vendito cogi poterit, ut tollat eos, *l. si is qui lapides. de act. empt.* & si eos non auferret, facta sibi denunciatione ut tollatur, dominus fundi ejicere potest, *per l. 1. §. licet autem. de peric. & commo. rei vend.* Quid \* si posuisti lapides, vel aliquid in curia, vel domo mea sine mea voluntate? Dic quod propria autoritate sine alia denunciatione possum tollere, & ejicere, *l. si precario. & ibi gloss. communia præd. l. quemad. §. 1. ad leg. Aquil. l. si vitem. §. si ad januam. quod vi aut clam.*
- 5 Sed \* quid si posuisti lapides & tigna tua in fundo meo de voluntate mea, me precario concedente, *juxta l. si precario.* an possum ea removeere propria autoritate, si tu ea inde non exportas? Teneo quod prius debeam te requirere, ut inde removeri facias: alias ego prius movendo teneor tibi ad interesse, *argu. d. l. 1. §. licet autem.* & ita tenet Paul. de Castr. *in d. l. si precario.*
- 6 Quid \* autem si simpliciter concessi, ut aliquid apponeres in meo? an videar concessisse precario, id est, ad meum beneplacitum: an vero animo donandi & constituendi servitutem in meo? *& gloss. in d. l. si precario. in vers. precario.* videtur tenere, quod animo donandi, & servitutem constituendi: sed adverte quod illa gl. loquitur, quando ego concessi tibi, ut aliquid faceres in tuo, in quo habeo servitutem: nam tunc odio servitutis, & favore libertatis recuperandæ videor concedere animo servitutis remittendæ: nos vero loquimur, quando in meo, quo casu dicit Angel. *in d. l. si precario.* se putare, quod potius precario, quam animo donandi, *per l. cum de indebito. de proba.* Nec obstat, quod quando cessat alia causa, præsumitur animus donandi, *l. si cum aurum. de solut. l. Campanus. de oper. lib. l. 2. §. circa de doli except.* Quia illud est verum secundum eum, quando quis promittit aliquid dare vel facere alteri, vel dat, aut facit, hic autem promittit in suo fieri: quia si præsumeretur animus & voluntas donandi, præsumeretur in partem odiosam: quia videretur servitus constituta, dicit Paul. de Castr. *in d. l. si precario.* Tamen sibi videtur in hoc esse distinguendum: aut promisi tibi facere tale quid, quod de sui natura non est perpetuum, sed temporale: aut promisi id tibi facere, quod de sui natura non est ad tempus, sed ut perpetuo sit. Primo casu, quando id concessi quod de sui natura non est perpetuum, sed temporale, puta quod ibi possis congregare arenam, vel calcem, aut tigna, vel lapides occupantes locum: & tunc procedat dictum Angel. & sic possum te compellere ad removendum, quando mihi placuerit, *argum. l. 1. de precario.* quia sufficit,



facit, si cui vel in paucis laboribus amici succurramus, *l. tutori. C. de neg. gest.*  
 Quod ego limito duobus modis. Primo, nisi esset facta concessio *cub a-*  
 liquam causam : puta quia dixi, patiaris quod ego ponam lapides vel are-  
 nam, vel tigna in domo : quia in mea, quam ædificare volo, stare non pos-  
 sunt : nam tunc non possem cogi ad removendum, nisi secundum quod æ-  
 dificavero domum, *argu. l. in commo. §. sicut. ff. commo.* Secundo fallit,  
 quando ego concedens precario, velle in tunc causa remove cum damno  
 illius, cui concesseram : quia tunc obstat exceptio deli : quia precarium  
 est beneficium, & beneficio juvari, non decipi nos oportet, *ut dicit text.*  
*in d. §. sicut.* & hoc tenet eleganter Abb. Sicu. *in c. si. extra, de precario,*  
 pro quo allegat id quod notat Ioan. Andr. *in proæmio Decreta.* ubi dicit.  
 Quod \* si quis invitavit viatorem, & deviauit, & postea eum pernituerit, 7  
 potest agi contra eum, *facit quod habetur in l. si pœnam. de verb. oblig. &*  
*in l. pen. C. commo. quod nota pro limitatione tituli, de precario.* Secundo  
 casu principali, quando concedo tibi tale quid, quod de sui natura non sit  
 ad tempus, sed perpetuo sit : puta parietem in meo facere, vel immittere  
 tignum factum in foramine, quo rectum sustentatur : & tunc intelligitur  
 concessio facta animo donandi, & constituendi servitutem : alias seque-  
 retur damnum alterius, cui sit concessio, si post sumptus factos cogi possit  
 destruere, & sic concessio intelligitur facta secundum subjectam materi-  
 am, *l. si uno. in princ. ff. loca.* quod perpetuo tene menti. Et adde quæ dixi  
 supra de servitute tigni immittendi, & de tigno injuncto, & de aquæ projectu.

## AD DITIO.

a *Fundum.* Appellatione fundi, quid contineatur, vide Corn. 4. vol.  
*consil. 235. incip. visa. & consil. 236. incip. diligenter. & consil. 23. incip. vi-*  
*detur.* & an locus differat à fundo, *d. consil. 23.*

b *Sub pœna.* Utrum sufficiat ad observantiam legis solvere pœnam so-  
 lum, quando prohibet sub pœna ? Respon. quod sic in foro contentioso,  
*facit glo. in c. dilecti. de arb. & in auth. de iudicibus. §. quia vero.* ubi pa-  
 tet, quod pœna soluta, quæ erit in compromisso, non potest peti, ut stet  
 sententiæ, nisi addatur, ut soluta pœna stet arbitrio, *ff. de transact. l. pe-*  
*nult. & C. eo. l. cum proponas.*

c *Concessio.* Concessum intelligitur de jure cœmuni, quod non est pro-  
 hibitum, *arg. 30 q. 4. qui spiritualement. 16 q. 1. sunt nonnulli. s. dist. l. 1. in fi.*  
*& l. 28. §. 2. ff. ex quibus cans. ma. l. nec non. quod eis. ff. de procu. l. murus. §. 1.*



*ff. de test. c. 1. cum ext. de transla. pralat. inter corporalia. ff. de colle. illicit. l. 1. soluit gloss. in d. c. inter corporalia.* quod prima jura loquuntur in constitutionibus affirmativis, & non prohibitis. Exemplum conceditur, quod contrahatur matrimonium: ergo semper & cuilibet. Exemplum in prohibitis: homicidium prohibetur, ergo semper, nisi ubi invenitur concessum.

De fovea.

CAP, LXXX.

- 1 Foveam qui in suo facere velit, juxta tamen fundum alterius quid observare debeat
- 2 Fossam urforum, luporum, aut cervorum capiendorum causa in via publica, aut in itineribus publicis, aut in sylva publica si quispiam fecerit, & bos, vel aliud animal in eam ceciderit, qua actione contra facientem agere poterit.
- 3 Fossæ an sub solo publico fieri possint.

I **Q**UI\* vult foveam in suo juxta fundum alterius facere, quantum profundum est, aut tantum derelinquat, *l. fin. fini. regun.* quæ habetur duobus modis in litera. Uno modo cum illa disjunctiva. Aut: & ita communiter habetur, & est sensus, quod debet fodiens tantum spacium relinquere à fovea usq; ad fundum vicini, quantum est profundum, id est, quantum extenditur fovea in latitudine super ejus summitate: *& hoc sentit ibi gloss. super vers. tantundem.* cum ibi disjunctiva referatur ad fodientem, si major esset profunditas, quam latitudo, vel econtra, erit in electione fodientis, vel relinquere spacium profunditatis, vel latitudinis, *argu. l. plerunque. in fin. de jure do. cum simil.* Alio modo habetur litera *in d. l. fin.* sine illa disjunctiva. Aut: & solum dicitur. Quantum profundum est, tantum derelinquat, & tunc est sensus, quod fodiens debet indistincte relinquere tantum spatium, quantum est profunditas foveæ, & intelligo illum text. de fovea, si ve fiat juxta vicinum fundum urbanum, puta parietem vicini, quia licet illa *l. fin. sit posita in tit. fini. regun.* tamen locum habet in prædio urbano, *ut dixi supr. de pariete si ve muro, circa princ. & probatur per gloss. in l. fluminum. §. præterea. in vers. furnarij.* ibi, fallit hoc, ubi fodis juxta parietem meum magis quam possis: quod non licet, *de dam. infect.* & noluit dicere, *per d. l. fin. fini. regund.* si ve fovea fiat juxta parietem rusticum. Item intelligas foveam proprie, quando habet istud nomen speciale foveæ, *ut l. 1. §. fossa. ne quid in flum. publ.* vel quando siccandum agr. causa facta est, *l. in summa. §. 1. de aqua plu. arc.* vel quando est facta



facta pro animalibus potandis, vel pannis lavandis, vel anseribus, vel anatibus in ea retinendis. Secus si fovea esset, quæ transiret in aliud nomen speciale, sicut est puteus, quia passum tunc debet relinquere, *d. l. fin. fini. regund. & dixi supra de puteo.* Item si esset fovea, quæ dicitur penus, *ut dixi supra de penu, in fin.* in tantum, quod si vellet facere fossatam in communi dividendo agrum suum fundo vicino non teneretur derelinquere illud spacium: imo de consuetudine servatur, ut fiat in confinio fodientis, aut etiam in confinio utriusque, *l. 2. §. præterea. ibi glo. de aqua plu. arc. & tunc in dubio esset communis, ut not. ibi gloss. & dixi supra de ingressu. & dicam plenius in seq. lib. de fossatis.* Licitum est etiam in suo fodere & avertere aquæ venam, quæ decurrebat ad fundum vicini, si hoc fiat, ut sibi proficiat, & non principaliter, ut vicino noceat, *l. fluminum. §. fixa. cum duabus ll sequen. de dam. infect. & l. 1. §. denique. de aqua plu. arc. & probatur in l. quoties. la 1. in princip. ibi, aliter atque de servitu. & not. Paul. de Castr. in l. si tibi. per illum textum. C. de serv. dixi supra de puteo, versicul. quid si in domo mea.* Si quis \* fossam fecerit urforum, vel luporum, aut cervorum capiendorum causa in via publica, aut in itineribus publicis, aut in sylva publica, & bos in eas inciderit: agere potero interdicto, quod in publico factum est, *l. si alius, §. pen. quod vi aut clam.* & etiam possum agere *l. Aquil. nisi mihi prius denunciaverit, vel nisi sciverim, l. qui fovea. ad leg. Aquil. & not. gloss. in d. §. pen. vel nisi esset facta fovea in locis, ubi fieri solet, d. l. qui foveas.* & idem dicas in foveis quæ fiunt causa collocandi frumenta, prout fit in Marchia. Sed \* an illæ possunt fieri sub solo publico? Et teneo quod non de jure: quia in solo publico non est licitum privato aliquid immittere sine principis licentia vel superioris, *l. 2. in prin. ne quid in loco publico.* & maxime si est via publica seu iter publicum, *l. ædiles. §. cura antem est, de via publica.* alias est, de loco publico fruendo, & per illas efficiatur deterior via, & via dicitur deterior fieri, si per illas foveas impediretur usus ejus etiam ad commeandum, hoc est, eundum vel agendum: aut cum via plana fuerit, clivosa fiat, vel ex molli aspera, aut angustior ex latiori, aut palustris ex sicca, *l. 2. §. deterior. ne quid in loco publico.* In hoc tamen puto, quod sit conservanda consuetudo loci, *per l. 1. & l. an in totum. C. de ædif. privat. per glo. in rub. C. quæ sit long. consuet.* quæ loquitur de porticibus, ubi vero non sit consuetudo, serva quod dixi. Cætera circa istam materiam vide in sequenti libro *in tit. de fossatis. in seq. tit. versic. nec obstat quod dixi.*

De arbo.



- 1 Olivam vel ficum in suo plantans, quid observare debeat.
- 2 Arborem si quis in suo plantaverit juxta alterius regionem, legitimo dimisso spacio :  
Et postea radices in tantum excreverint, quod domus meæ fundamento ruinae periculum afferatur, an contra eum, qui plantaverit, vel qui plantatam habeat, agere potero.
- 3 Arbor si radices miserit in fundum meum seu in murum domus meæ. an eas propria autoritate incidere valeam, vel cum autoritate judicis.
- 4 Arbor tua si supra domum meam vel fundum meum pendeat, an illud totum, quod ex arbore super meo pendet, autoritate propria abscindere possim.
- 5 Arbore tua supra domum meam pendente, quod remedium competat.
- 6 Dictio In, aliquando pro De, ponitur.
- 7 Interdictum de arboribus cadendis tā directum, quā utile tribus in casibus competit.
- 8 Datur hoc interdictum de arboribus cadendis. Si arbor communibus adibus impendet, et cuilibet dominorum in solidum.
- 9 Arbor ex fundo tuo in viam publicam si ita caderet, ut itineri impedimento esset, eamque pro derelicto habeas, quid juris.
- 10 Arbor si in fundum vicinum radices porrexerit, an vicino eas incidere licet.
- 11 Arbor cujus esse videatur, radicibus in vicini fundo arboraliter illatis.
- 12 Arbores alienas si quisquam in suo plantaverit, vel suas in alieno, cujus erunt.
- 13 Arbores alienas incidens, Aquilia, et arb. furtim casarum tenetur.
- 14 Arboris appellatione quid veniat.
- 15 Arbore ex mea si fructus in fundum tuum cadant, an mihi colligere licitum sit.
- 16 Fundum si vendiderim, et exceperim arborem, et ea ceciderit : et demum ejus radices pullos emisserint : an eos vendicare possim.
- 17 Vusufructuarius arbores etiam infructuosas excidere non potest, quæ deambulationes opacas et amœnas reddunt.

1 **O**livam & \* ficum in suo plantans à fundo vicini per novem pedes distet : alias autem arbores seu tigna, per quinque pedes, ut l. fin. fini. regum. & ratio potest esse propter radices & ramos & frondes. Sed si aquæductus decurrit per locum privatum, debet ab utraque parte esse spaciū 25. pedum, in quo nullæ sunt arbores : & si quæ nascerentur, debent excidi l. 1. Et ibi hoc not. Barto. C. de aquæduct. lib. 11. & est ratio secundum Bartol. ibi in fin. quia est præsumptio, quod arbor radices mittat, & extendat per 25. pedes. Si vero aquæductus transitum faceret per loca publica, debet esse latitudo 10. pedum munda ab omnibus arboribus, l. omnes, in princip. eod. titu. de aquæduct. libr. 10. Et not. Barto. in d. l. 1. Sed



Sed \* quid si quis plantavit arborem in suo juxta regionem alterius dimisso legitimo spatio secundum *d. l. si. fini. reg.* & postea ita excreverunt radices, quod fundamentum vicinæ domus ruinam seu periculum afferat, an possit agi contra eum, qui plantavit, vel qui plantatam habet? Et videtur quod non, per *l. Gracchus. C. de adult.* quia dicitur, quod initium sit spectandum: ut not. plene per glo. & Dd. in c. dudum ad audientiam, extr. de elect. contrarium tamen est verius, per *l. 1. C. de interd.* & ibi hoc not. gloss. fin. in fin. & est ratio: quia licet in suo sit licitum facere quodlibet *l. Proc. de damn. infect.* tamen illud verum, dummodo nihil immittat in alienum, *l. sicuti §. Arist. si serv. vend.* & ita tenent Dd. in *d. l. 1.* Dubium tamen est, \* an hoc casu quo radices misit arbor in fundum meum, seu in murum domus meæ, an eas possim propria autoritate incidere: an vero cum auctoritate judicis. Et videtur quod propria autoritate possim. *l. quemad. §. si protecl. ad l. Aq.* & *l. si vitem §. si ad januam, quod vi aut clam.* Nec videtur obitare *d. l. 1. de interd.* quia secundum aliquos nõ inducit necessitatem de aditione judicis. *l. 3. C. de pig.* Alij dicunt, & istud est verius, secundum Pet. Cy. & Dd. in *d. l. 1.* quod nõ possim propria autoritate incidere sed cum autoritate judicis, ut *d. l. 1. & l. si plures. §. si arbor, arb. fur. cas.* Nec obest, quod dixi, quando quid est immisum in meum, possum propria autoritate tollere: quia in hoc est distinguendum: Aut aliquid immittit in suo quis, & à se possessio, tamẽ contra jus mihi debitum: & tunc est necesse recurrere ad interdictum: quod vi aut clam, & de no. ope. nun. ut *l. si visum. §. si ad januam, quod vi aut clam.* & *l. de pup. §. meminisse. de no. ope. nun.* Aut quis vult in rem meã immittere: & tunc aut illud immisum non tangit rem meam, sed pendet supra: & tunc illud propria autoritate non possum remove, *d. l. quemad. §. si proteclum. ad l. Aq.* Aut tangit rem meam: & tunc aut illud immisum est artificiale, quod convenit operi manufacto: quia foveam facit per quam incurrit aqua per murum: & tunc propria autoritate mea possum tollere, ut *d. §. si proteclum.* Aut missio non est artificialis, sed naturalis, ut quando vicinus meus plantat in suo, & postea radices naturaliter intrant in meum: & tunc propria autoritate evellere & incidere non possum. *d. l. si plures. §. si arbor, arb. fur. cas.* & *d. l. 1. C. de interd.* & ibi hoc no. Cyn. Bart. & Dd. Et prædicta procedunt in radicib. Sed \* quid in frondib. & ramis? pone, arbor tua pendet supra domum meam, vel fundum meum: an possim totum, quod ex arbore super meo pendet, propria autoritate abscindere? Et videtur quod sic, per

M m

l. 1. §. 1.



l. 1. §. 1. de arb. cæd. & hoc tenuit gloss. ibi per l. pignoris. Cod. de pig. act. & l. liberum. C. quando lic. unicuique sine jud. vind. in contrarium gl. allegat in d. §. 1. l. 3. C. de pig. scilicet quod cum jud. autoritate hoc fieri debet : & pro hoc d. §. si protectum. ac etiam quia si ingredior in tuum contra tuam voluntatem, tibi teneor actione injuriarum, in l. is qui, de inju. In hoc conclude secundum Bart. in d. l. 1. de arb. cæd. quod est practica, quando arbor tua pendet in ædes meas, primo debeo tibi denunciare, ut eam adimas, secundum verba edicti. de arb. cæd. argu. d. l. 1. in princ. & in §. ait prætor. Et consilium est, quod de hac denunciatione fiat instrumentum : si tu negligis adimere, & ego autoritate mea vado, & succido, cum neminem prohibentem inveniam, nec alias fuerim prohibitus, licite facio. Nam non comitto vim, cum non fuerim prohibitus. Item non facio clam, cum jus mihi permittat, d. l. 1. §. 1. de arb. cæd. & non debeo credere vel suspicari, quod contra justitiam mihi resistes & controversiam facies. Sed si cum venerim ad incidendum resistas, tunc non possum mea autoritate tollere, sed debeo recurrere ad interdictum de arb. cæd. & est casus in d. §. 1. Est enim prohibitum, ne mihi domino ædium tu dominus arboris vim facias. Circa prædicta quaeritur, quod \* remedium competat ? Distingue tres casus, Aut arbor tua pendet supra domum meam, & tunc agi potest ex primo capite, de arbor. cæd. ut arbor tollatur in totum & succidi debeat à stipite l. 1. §. 1. de arbor. caden. Aut arbor tua pendet supra agrum meum : & tunc ex secundo capite ejusdem edicti non agitur, ut tollatur in totum, sed ut coerceatur & incidatur 15. pedibus à terra. d. l. 1. §. deinde ait prætor. & hoc not. gloss. in d. l. 1. Cod. de interdict. & ibi per Cyn. & Doct. Et ratio differentiae est inter istos duos casus : quia in primo, quando arbor supra domum alienam pendet, nocet domui ratione pluviae : sed in secundo casu, quando est supra agrum, non nocet agro nisi ratione solis, qui intrat terram, secundum Cyn. in d. l. 3. Aut arbor non pendet supra domum, vel agrum alienum, sed radices mittit in alienam domum : & iste est tertius casus, de quo non loquitur edictum de arbor. caden. sed provisio d. l. 1. C. de interdict. quæ vult, quod licet deficient verba edicti, tamen ex æquitate competat conditio ex illa l. 1. quæ est actio in factum, vel utile interdictum, ut not. per gloss. in d. l. 1. & istud ultimum, quod competat utile interdictum de arbor. cæd. tenet ibi glo. & Cyn. & Dd. & Bart. in d. l. 1. §. differentia. de arb. cæd. Sed quia ista opinio quod competat utile interdictum, & non directum de arbor. cæd. proce-



procedit sine dubio secundum opin. gl. quæ vult, quod ubi verba deficiunt, & mens subest, tunc detur actio utilis, *ut not. in d. l. curatoris. C. de negot. gest.* Sed secundum opin. Cyn. & Bart. *in d. l. curatoris. Et in l. 1. §. 2. C. utri poss.* quæ est, quod ubi mens sola subest, licet verba deficiant, detur etiam directâ: sed quando deficiunt verba legis, & mens, sed subest ratio earum, tunc utilis, prædicta decisio videtur habere aliqualem dubitationem: quia ex quo per edictum de arb. cæd. proprie sumptum, veniunt etiam radices arboris: quia illa dicitur proprie arbor quæ habet radices, *ut est casus not. in l. vitem. §. 1. arb. fur. cas.* ergo videbatur adesse mens prætoris in edicto, de arbor. cæd. & sic deberet dari directum interdictum, non utile. Item quia dicitur in edicto, arbor impendet, & c. Nam dum dicitur, impendet, videtur etiam significare in loco: quia dictio In, significat in loco, vel in persona, & requirit tactum loci vel personæ, *ut est casus not. in l. 1. §. in flumine, de flum. Et in l. 1. §. hoc interdictum. de nov. oper. nunc. Et ibi per Bart.* Sed tu teneas opin. prædict. & Dd. qui eam sequuntur *in d. l. 1. C. de interd.* nam licet edictum de arbor. cæd. loqueretur de arbore, non tamen simpliciter loquitur: sed de arbore quæ in alienas aedes impendet: nam verbum Arbor, junctum cum verbo impendet, debet qualificari secundum naturam verbi cui adjungitur, *l. in delictis. §. si extraneus, de noxa. act. l. Lucius. Et ibi Bart. de test. mil.* sed verbum, Impendeo, non extenditur ad radices quæ subirent fundamenta domus: quia verbum Impendet, debet exponi, id est, dependet, vel suprapendet. Nam dictio In, \* aliquando ponitur pro De, *ut est text. cum gl. in l. sicuti tigna. de edil. ed. probatur in l. quæro, §. fin. ibi, in domo. eod.* & sic dictio In, non requirit tactum loci. Item quod verbum, Arbor, non extendatur ad radices, quando conjungitur cum verbo quod aliud importat, *est casus in l. 1. juncto ver. si quis radicibus. arb. fur. cas.* & quod istud sit verum, quod hoc casu non comprehendantur radices arborum ex mente edicti, *patet in l. 1. C. de interd. ibi,* dum dicit, ad exemplum alicujus, non est idem cum illo ex mente: sed est per extensionem, quæ fit per eandem rationem. concludo igitur ex prædictis, quod hoc interdictum, *de quo in d. l. 1.* scilicet quando per radices crescunt sub fundamento domus vicini, debet esse utile & non directum, quia nec verba, nec mens edicti de arb. cæd. fuit de ipsis radicibus, sed solum de arbore, quæ suprapendet: & sic de frondibus & ramis, sed quia si fuisset interrogatus prætor, quid de radicibus propter eandem vel majorem rationem idem dixisset: *arg. l. tale*

M m 2

pactum,



- pañum, cum ibi not. per gloss. in l. fin. de pact.* ideo ad exemplum interdicti de arb. cæd. dabitur, & hoc utile, quod est not. Item datur hoc \* interdictum de arb. cæd. tam directum, quam utile, competens in tribus casibus, *de quibus supra dixi in versic. circa prædicta*, quod datur non solum domino ædium, sed etiam ei qui usumfructum habet, quia ipsius interest arborem ipsam non pendere, *l. 1. §. non solum, de arb. cæd.* Item \* datur hoc interdictum, si arbor communibus ædibus impendet, & cuilibet dominorum insolidum, quia & servitutum vendicationem singuli habent, *d. l. 1. §. præterea.* Item an pro opere facto in arbore possit agi, & qua actione: *vide l. si alius. §. notavimus, quod vi aut clam. & plene not. per Bart. in l. 1. §. hoc autem dictum, de nov. oper. nunc.* Item si arbor ex vicini fundo inclinata in tuum fundum sit, ex lege 12. tab. de amovenda ea recte agere potes, jus ei non esse ita arborem habere, *l. fin. de arbor. cæd.* & competit actio in factum vel negatoria, *secundum gloss. ibi & Bart.* Si aliquis cavat mihi de damno inf. & arbores ex suo agro vi tempestatis confractæ, & in meum agrum ceciderunt, eo quod facto vitibus meis vel segetibus meis nocerent, vel ædificia demoliuntur, stipulatio non committitur: secus si vetustate arborum hoc accideret, *text. est in l. fluminum, §. item apud Iulian. de damno infect.* Item quid si arbor ex fundo tuo in viam publicam sic caderet, \* ut itineri sit impedimento, eamque pro derelicto habeas? Dic quod non teneris: sed si actor sua impensa arborem tollere paratus sit, recte tecum agere poterit de via publica reficienda, sed si pro derelicto non habeas, tecum agere poterit, ne quid in loco publico, & *adde quod not. Fed. de Sen. in cons. 102.* Dictum est supra de arboribus quæ intrant murum vicini vel ejus fundamentum. \* Sed quid si arbor porrexit radices in vicinum fundum, an vicino liceat eas incidere, *a* Dic quod non: sed agere poterit negatoria, ei non esse jus, sicut nec tignum, nec protectum habere, *ut l. si plures. §. si arbor. arb. fur. cæs.* Item quid \* si radicib. in fundo vicini arbor alitur, cujus videtur esse arbor? Dic ejus vicini, in cujus fundo origo arboris est. *d. l. si plures. in fin.* quod intellige quando alitur à solo vicini, non tamen occupavit, ut quia per latitudinem & longitudinem tangit: & quando poterat vivere ex radicib. quæ erant in solo, unde ducit originem alias secus, & *ita intelligitur §. si Titius. Instit. de rer. divis. & ibi not. per Angel. in d. l. si plures, in fin. & vide omnino. l. si vitem. in prin. & quod ibi not. per Dd. quod vi aut clam.* Item \* si quis plantavit arbores alienas in suo, vel suas in alieno, cujus erunt? Dic ut habetur *in d. §.*



in d. §. si Titius, & in l. idem Pomp. scribit si frumentum, §. de arbore, de rei  
 vend. & in d. l. si vitem, in princ. Item incidens \* arbores alienas, tene- 13  
 tur Aquila, & arb. furt. cæs. l. 1. & pen. ff. arb. fur. cæs. & hoc si quis  
 suis manibus incidat, siue alij incidendum mandaverit: ut l. si furtum, §. si  
 autem, eod. tit. & etiam si colonus arbores ceciderit, ex locato tenetur, l. si  
 colonus, eod. tit. & si plures eandem arborem furtim ceciderunt, cum sin-  
 gulis in solidum agi poterit: & si eadem arbor plurium fuerit, universis in  
 simul una pœna præstabitur, l. si plures, in prin. arb. fur. cæs. & competit  
 ista actio emphyteutæ, non autem usufructuario, l. cadere, §. pe. eod. tit.  
 Et quæ & quanta sit ista pœna, & adversus quem competat, & quibus, vi-  
 de in l. furtum, §. si. cum seq. arb. fur. cæs. Et quia facta est sæpius mentio  
 de arbore, \* sciendū est quid veniat appellatione arboris? Dic quod con- 14  
 continentur etiam vites. l. 2. & 3. arb. fur. cæs. l. 1. §. arbores, arb. fur. cæs.  
 Item multa alia continentur appellatione arboris, de quibus vide in l. vitæ  
 per totam, cum seq. arb. fur. cæs. & vide omnino Bar. in suo tract. de alveo.  
 ubi ponit, quid sit proprie arbor, & quid sit herba. Item \* quid si ex ar- 15  
 bore mea fructus in tuū fundum cadant? Dic quod usq; ad tertium diem  
 licitū est mihi colligere, nec vim facere potes. l. 1. de glan. leg. & vide omni-  
 no quod ibi not. Bar. Item si vendidi fundum, \* excepi arborem, & ea ce- 16  
 cidit, & postea radices ejus pullos emisserint: an eas possim vindicare?  
 Ista est q. sabbatina, de qua vide per gl. in l. obligationum fere. §. pen. de ac.  
 & ob. Ultimo adde, quod \* usufructuarius b non potest excidere arbores 17  
 etiam infructuosas, quæ deambulationes opacas & amœnas reddunt, l. æ-  
 quissimum. de usufr. & adde quæ dixi supra, ne luminib. officiatur, in 4. &  
 5. q. & de ser. protegendi. 5. q.

## ADDITIO.

a Arbor. Adde Corn. 3. vol. consil. 287. incip. dominus.

b Usufruct. Et si usufructuarius rem deterioravit, an hæres ejus tenea-  
 tur? Vide Corn. 2. vol. consil. 119. Et locare fundum, in quo habet usum-  
 fructum, pertinet ad usufructuarium, non ad hæredem, d. vol. consil. 187.  
 Et utrum usufructuarius omnium bonorū teneatur solvere legata vide in  
 3. vol. consil. 195. Et utrum usufructuarius possit cedere vel vendere com-  
 moditatem ususfructus? Resp. Bar. in l. interest, C. de usu. & habit. quod  
 sic: sed nō jus usufr. Similiter ille, cui legata est in testamento domus ad

M m 3

inhabi-



inhabitantum, poterit alteri locare, & finietur solum morte ipsius cui legata est, *l. habitatio, ff. de usu & habit. & Instit. eod. §. fin.*

De sepulchro.

CAP. LXXXII.

- 1 Sepulchrum est locus, ubi corpora ossave hominis condita sunt.
  - 2 Locum religiosum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert.
  - 3 Sepulchrum si quispiam effodere voluerit, quantum spatij relinquere debeat.
  - 4 Viam ad sepulchrum qui non habet, precario à vicino impetrare potest, & si concedere noluerit, qua actione cogi poterit.
  - 5 Religiosi non habentes in loco suo locum eis congruum, petere possunt, quod propter religionis favorem loca eis condecencia assignentur.
  - 6 Porticum aut stillicidium si quispiam in sepulchrum immiserit, qua actione contra eum agi possit.
  - 7 Sepulchra antiquorum quæ erant, & quid recentioribus temporibus de cadaveribus sepeliendū cautum fuerit.
  - 8 De sepulture loco quantum ad effectum non curatur, quoniam domini est terra, & plenitudo ejus.
  - 9 Sepeliri apud quam ecclesiam quis debeat.
- I Sepulchrum est \* locus ubi corpus ossave hominis condita sunt. *l. 2. §. Sepulchrum. de relig. & sumpt. fun.* & varia nomina sepulchri vide per gloss. in *l. cuicumque. §. idem ait. de instito. action* & per Flor. in *l. familiaris, cum l. seq. in §. si adhuc. de religiof.* Locum \* religiosum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert in locum suum: *ut Instit. de rerum divis. §. religiosum.* vide etiam ibi postea quid de loco communi vel alieno, vel in quo aliquis habet usumfruct. & ille locus dicitur religiosus, in quo est caput hominis. *l. cum in diversis. de relig.* Et si caput divisum est in plures partes, & positum in diversis locis: ille locus dicetur religiosus, in quo est melior pars capitis, & si partes sint æquales, neuter erit religiosus, *gloss. est not. in d. §. religiosum.* quam not. pro ludentibus ad plattellam, vel ad par & impar: quando plattella scinditur, & minus, scissus reperitur, inspicitur ubi est major pars, & si partes sunt æquales, neuter valet. Si quis \* sepulchrum effodere voluerit, quantum profunditas est tantum relinquat, *l. fin. in fin. finium regund.* quod expone sicut dictum supra de fovea, in princ. Servitus itineris ad sepulchrum, privati juris manet: & ideo remitti domino fundi servitus potest, & acquiri etiam post religionem sepulchri hæc servitus potest, *l. servitutes la grande, §. servi-*



§. *servitus itineris. de servitut.* Qui \* non habet viam ad sepulchrum, 4  
 potest illam impetrare precario à vicino, & si concedere noluerit, poterit  
 compelli non jure actionis, sed extra ordinem, id est, officio judicis, ven-  
 dere justo pretio iter cogitur, per eum tamen locum, per quem vicinus  
 minus lædatur, *l. si quis sepulchrum, in prin. de relig.* per quam *l. dixit ibi*  
*Guiliel. quem sequitur Floren.* quod \* religiosi non habentes in loco suo 5  
 locum eis convenientem vel sufficientem, possunt petere, quod loca eis  
 condecencia assignentur, propter favorem religionis, & hac ratione co-  
 gitur vicinus eis vendere domum, quia favore publicæ utilitatis compelli-  
 tur quis vendere rem suam, *l. 2. in princ. de his qui sunt sui vel alie. jur.* &  
 idem tenet Flor. *in l. 2. §. locus. de relig.* & idem tenet Angel. *in l. 1. ad*  
*fin. solu. matr.* qui dicit ita de facto obtinuisse Guil. de Cun. ut refert ipse  
 Guil. *in l. decernimus, C. de episc. & cler.* & idem tenet Bald. *in d. l. 1. sol.*  
*matr.* & idem tenet Ioan. de Ana. *in c. apostolica, in princip. extr. de dol.*  
 qui dicit, quod hoc procedit, non tantum in ecclesia ædificata sed etiam  
 ædificanda, quia magis favetur ecclesijs de novo fundatis, quam jam con-  
 stitutis, & ratio esse potest: quia de novo constituenda religio magis vi-  
 get: *facit quod habetur in c. fin. de rescript. in 6. & in Clem. fin. eod. tit.*  
 Ego plus dico, quod ista procedunt non solum in ecclesijs ædificandis,  
 sed etiam pro clauistro & pro domibus de novo faciendis, aut agendis ne-  
 cessarijs pro monasterio virorum, & monialium eadem ratione, & ita a-  
 lias obtinui in civitate Veronæ, quod singulariter & perpetuo tene men-  
 ti: & idem dicas pro scholis fabricandis, *ut no. Flor. in d. l. si quis sepul. in*  
*prin. & not. Dd. in d. l. 1. sol. matr.* Si quis \* porticum aut stillicidium in 6  
 sepulchrū immiserit, etiam si ipsum monumentū non tangat, recte cum eo  
 agi potest, quod vi aut clam in sepulchro factum sit: quia sepulchrum  
 est, non solum is locus, qui recipit humationem, sed omne etiam supra  
 id cælum: ideoque nomine sepulchri violati agi potest. *l. si vitem. §. pen.*  
*quod vi aut clam.* Ultimo not. quod \* olim solebant corpora majores 7  
 nostri in domibus proprijs sepelire, sed propter cadaveris foetorem statu-  
 tum fuit, quod extra civitatem sepelirentur, & poena statuta contra fa-  
 cientes sepulchra in civitate, & magistratus patientes hoc fieri, *est in l. 3.*  
*§. divus Adrianus. de sepul. viol. & l. mortuorum de religio.* permitte-  
 bant enim sepulchra vel in cœmiterio, vel in alio loco ad hoc deputato,  
 vel sacrificato, vel in proprijs prædijs, & quicunque locus per illatio-  
 nem corporis mortui religiosus efficiebatur. *l. 2. in princip. & §. prator*  
*ait, de*



- ait. de religio.* Verum quia per hoc damnificabatur dominus loci, fuit provisum, *per d. tit. de religio. url. 2. §. 1. & §. is qui. eod. titu.* nunc vero permittitur in civitatibus sepeliri, & alijs locis consecratis, secundum cōditionem personarum. Quantum \* autem ad effectum, non curatur de loco sepulturæ: quia domini est terra, & plenitudo ejus. 13. *quæst. 5. ubique. facit c. sacrum. de sepul. & noe. Floren. in rubric. de religio.*
- 8 *Apud \* quam ecclesiam quis debeat sepeliri? Dic apud illam, quam elegerit, ut habetur 13. quæst. 3. in summa. dummodo relinquat ecclesiæ parochiali partem, extr. de sepul. c. de his. & c. cum super. & habetur in c. fin. cod. tit. lib. 6. & in Clem. dudum. §. verum, de sepulch. Sed in sepulchris parentum filij collocandi sunt: de quo dic*
- 9 *ut habetur 13. quæst. 2. adium. & c. placuit.*

F I N I S.

TRA-

# TRACTATUS DE SERVI- TVTIBVS RVSTICORVM

PRÆDIORVM, BARTHOLOMÆI

CÆPOLLÆ, I. U. D.

*1* Servitutes rusticorum prædiorum quæ sint.

**S**ERVITUTES rusticorum prædiorum sunt hæ : Iter , Actus,  
\* via , Aquæductus , Aquæhaustus , Pecoris ad aquam appulsus , Ius  
pascendi , Calcis coquendæ , Arenæ fodiendæ , Licere altius tollere ,  
& officere prædio vicini , Domum , *a* vel prætorium , vel protectum habe-  
re : Licere habere iter , ut boves per quos fundus cclatur , in vicino agro  
pascantur , coactiq; habeantur . Item ut pedamenta ad vineâ ex vicini præ-  
dio sumantur . Item vicino cujus lapicidinæ fundo tuo immineant , jus es-  
se terram in fundum jacere , saxa posita habere , & ut in tuum lapides per-  
voluantur , ibiq; positi habeantur , indeque exportentur . Item tugurium  
mihi licere habere in tuo , &c. his simil. *ut est tex. in l. 2. & 3. & l. veluti.*  
*in fin. ff. de servi. rust. præd. & Inst. de serv. in princ. & §. inter rusticorum*  
*præd.* Nunc de singulis videamus , & primo de itinere.

## ADDITIO.

*a* Domum. Quomodo capiatur verbum domus , vide Alexand. *1. vo-*  
*lum. cons. 48. in ultim. colum. in fine.* Et domus sumitur in jure varijs mo-  
dis , vide Corneum *1. volum. consi. 55. & in 3. volum. consil. 198. in 4. vo-*  
*lum. consil. 41.*

De servitutibus itineris.

## CAP. I.

- 1* Iter est jus hominis eundi , ambulandi , nec non jumentum agendi , vel vehiculum.
- 2* Ire ab ambulare in quo differat.
- 3* Promittat si quis uni iter , jus & servitutem sibi promittere videtur , secus qui factum promittit.
- 4* Itineris servitutem qui habet , an possit ire , nedum pedes , sed etiam eques.
- 5* Servitutem itineris habens , si velit ducere jumentum , & plaustrum operatum frumento , vel alijs rebus & etiam ipse ascendere , an super servientis fundum transi-  
re valeat.

N n

6 De loco



- 6 De loco servitutis itineris si dubitetur, arbiter, vel communis amicus, qui hoc dirimere debeat, assumi debet.
- 7 Servitutem itineris habens, si locum elegerit, licet amplius variare non possit, ille tamen qui servitutem concessit, bene potest, si absq; alterius incommodo fiat.
- 8 Iter vel alia servitus si legetur sine ulla loci determinatione, electio ad quem spectabit, an scilicet ad promittentem, seu ejus heredem, an ad illum, cui servitus legata vel promissa fuerit.
- 9 Iter ad prædium duorum commune si legetur, nec legatarij de itineris loco consentiant, quid juris.
- 10 Itineris latitudo quanta esse debeat.
- 11 Via cujus latitudinis esse debeat.
- 12 Iter aut actum per certum locum si quispiam alicui cesserit, an possit uni vel pluribus per eundem locum, vel iter, vel actum cedere.
- 13 Aquæductum si alij concessero, an alteri iter per eundem locum dare vel cedere potero.
- 14 Itineris servitus sicut in certa fundi parte constitui potest, ita etiam pro certa temporis parte.
- 15 Fundi servientis & dominantis dominus qualiter servientis fundo uti possit: & ad quid dominus fundi servientis teneatur.
- 16 Iter actus, via & aquæductus per fundum tuum si emerim, an ad vacuæ possessionis traditionem teneatur.
- 17 Fundus venditus si servitutem alteri debeat an in hoc emptori venditor teneatur.
- 18 Fundi venditor qualiter teneatur, quando servitutem non expressit, quæ in fundo vendito debetur, vel fundi venditi condictionem, & eam emptor ignoravit.
- 19 Possessionem qui tenetur vacuam tradere, an liberetur, si rem tradat, quæ alteri servitutem prædialem debeat.
- 20 Iter si excipere deberem, puta quia sic in contrahendo conveneram, & tamen secundum liberum per errorem tradidi, quomodo mihi succurratur.
- 21 Fundus servitutem itineris debens alluvione occupatus, quomodo in pristinam servitutem restitui debeat.
- 22 Fundum per alienum an quis ire seu transire valeat, & an dominus volentes ire vel transire per fundum suum prohibere possit.
- 23 Fundum meum ingredi volentem propria manu & autoritate repellere possum.
- 24 Agrum per alienum ire fas est, si dominus non prohibeat: jus tamen non est, si dominus ipse prohibeat.
- 25 Itineris, sive eundi in fundum meum, ut qui in quasi possessione sit: itaq; cum quo minus eas, impedire non possim, & si impediam de itinere actum privato teneat, quos requirantur.
- 26 Servitutem inter affirmativam & negativam quæ differentia sit.
- 27 Jure aliquo suo quod quispiam usus fuerit, quomodo probeatur.
- 28 Itinere per seipsum quod aliquis usus fuerit, an sufficiat, & an satis sit, quod alius pro se joveris.

- 29 *Itinere per vicini fundum si quispiam usus fuerit, usque ad illum locum, ad quem est ingressus, est in quasi possessione. Et ei competit interdictum de itinere actus privato.*  
 30 *Via usum sciente Et patiente adversario an retinere necesse sit.*  
 31 *Itinere vel actu si quispiam usus sit, sufficit: nec desideratur, quod servitus constituta fuerit, vel debeat.*  
 32 *Itinere vel actu quod quis usus fuerit non vi, non clam, nec precario, quomodo probetur, Et cui hoc onus probandi incumbat.*  
 33 *Servitutem habenti rusticam, jure magis consulitur, quam habenti servitutem urbanam.*  
 34 *Fundum per alienum quod quis jverit saltem per 30. dies, Et propter hoc in quasi possessione esse dicatur quæ inde utilitas resultat.*  
 35 *In possessione juris illud vulgare locum habet, vinn vi licet repellere.*  
 36 *In servitutibus incorporalibus, quæ causam discontinuam habent, quispiam in quasi possessione esse dicitur, etiam si nullo modo sufficienti tempore usus esset.*  
 37 *Dominus eum, qui est in quasi possessione juris eundem per fundum suum, quomodo expellere poterit.*  
 38 *Interdictum de itinere actusque privati, reficere. quibus competat, Et quæ, ac quot ipsum consequantur.*  
 39 *Interdictum de itin. actusque reficere. an aliud sit ab interdicto de itin. actusque privati. Et ita an duo interdicta sint, vel unum tantum duo capita habens.*  
 40 *In interdicto de itinere actusque privati. reficere. quis servitutem constitutam probare necesse habeat.*  
 41 *In interdicto de itinere actusque privati. reficere. quare quispiam duo probare necesse habeat, scilicet se usum hoc anno fuisse, Et servitutem sibi constitutam esse.*  
 42 *In interdicto de itinere actusque, Et c. quare si me esse in quasi possessione viae, itineris vel actus probem, necesse probare habeam, quod servitus mihi invito constituta sit, Et cetera quæ sequuntur.*

**I**ter \* est jus hominis eundi, ambulandi, non jumentum agendi vel vehiculum, ut l. 1. in princ. ff. de serv. rust. præd. Et jus intelligitur eundi, id est, quod solus ire possit: ambulandi cum alio, ita exponit glo. d. §. 1. Et in d. l. 1. in princ. vers. eundi. Vel aliter intelligi potest, videlicet jus eundi, scilicet plane ambulandi, scilicet currendo, secundum glo. in ver. eundi. Ex quo not. secundum Ange. & Paul. de Castr. in d. l. 1. in princ. differentiam inter Ire, \* & Ambulare. Nam Ire dicitur qui solus & plane vadit: Ambulare vero dicitur cum socio, etiam currendo vel cantando. Sed qui habet iter, habet utrumque. Si autem haberem alterum tantum, puta, si conceditur a mihi quod possim ire per fundum tuum, non possem ambulare cum socio vel currendo ire: & sic verba instrumenti sunt inspicienda, secundum dictum Paul. in d. l. 1. in princip. Et ex hoc not.

N n 2                      aliud,



- 3 aliud, \* quod ille qui promittit uni iter, videtur promittere sibi jus & servitutum, & per consequens quod possit ire & ambulare. Sed qui promittit uni, quod possit ire, videtur promittere factum *b* & sic solum ire, non ambulare, *ut not. Bar. in l. pen. ff. de serv. rust. præd. de quo etiam vide per eundem in l. stipulatio. §. si quis. ait & ibi per Dd. ff. de ver. obl. & per glo. & Dd. in l. 2. §. 1. & per text. in §. item si in factio. in ea. l. 2. & ibi omnino vide Pau. ff. de verb. obl. quod est notabile, quod sunt huiusmodi instrumenta. Quandoque tamen iter non est servitus, ut si fructuario detur à domino alterius prædij, *ut l. 2. §. 2. si serv. vend.* Quandoque etiam iter grosso modo dicitur qualibet via, per quam itur: *ut voluit glo. Insti. de serv. in prin. in vers. jumentum. in fi. & Azo in sum. C. de serv. §. est autem iter.* Et ideo iter quandoque dicitur via, sed improprie: *ut est text. cum gl. fi. in l. quantum ad juris pertinet. in fin. ff. de verb. sig.* Sed quaeritur, nunquid ille, \* qui habet servitutem itineris, possit ire, nedum pedes, sed etiam eques. Dic quod sic, *ut l. qui sella, in princip. & l. inter actum. ff. de serv. rust. præd. & not. glo. in l. 1. in princ. eod. tit. in ver. eundi, in fin. & Azo in sum. eod. tit. in . est autem, in fin. imo potest se deportari facere in lectica vel rheda, aut curru, ut est text. cum gl. in d. l. qui sella, in princip. Quod intelligo sive ducatur per unum equum vel jumentum, sive per duos, secundum Paul. ibi, vel etiam plures eadem ratione, quod not. maxime pro nobilibus, qui sæpissime se ducere faciunt per rhedas, aut currus cum quadrigis: qui si habent in fundo alterius servitutem itineris, possunt transire per dictum fundum cum suo curru, vel rheda. Et intellige prædicta, quando habens servitutem itineris, ascendit equum vel currum. Secus fuisset, si duceret equum vel jumentum, aut currum ante se vel post se, quia non posset, *ut l. 1. in fin. ff. de serv. rust. præd. & not. gl. in l. qui sella, in princip.* Sed quid si habens \* servitutem itineris, vult ducere jumentum & plaustrum oneratum frumento vel alijs rebus, & etiam ipse ascendere, an transire possit per fundum servientis? Si consideramus personam, quæ est eques, vel super curru, & potest, *per d. l. qui sella, in princip. & d. l. inter.* Si consideramus, quod equus vel currus est oneratus alijs rebus, videtur, quod non possit per dicta iura. Ego credo quod sit considerandum, quod principaliter agitur, si enim principaliter intendit ducere equum vel currum oneratum, ut faciunt milites qui onerant equos suos herbis, vel fœno aut frumento, & ascendunt super sarcinam, vel sicut faciunt molenarii: & tunc licet videatur esse eques, tamen quia principaliter hoc**

non



non agit, sed tantum vult sarcinam ducere, & non potest, *argum. l. si quis nec causam cum ibi not. ff. si cert. pet.* si vero principaliter intendit ire eques, vel in curru: tunc etiam super equo vel curru portet alias res, sicut fit sæpissime pro illis qui vadunt ad villam, quando portant super equo carnerium vel sacculum vel similia: vel cives qui mittunt uxores suas vel familiam super rheda vel curru: & faciunt etiam onerare rhedam vel currum lecto vel alijs supellectilibus, & alijs rebus sibi necessarijs in villa: tunc attento quod principaliter persona defertur, teneo quod ire potius dicatur, quam agere: & si habet servitutem itineris in fundo alterius, non poterit prohiberi transire cum dicto curru vel vehiculo cum persona & rebus *pro quo facit l. pe. ff. ad exhib.* & istud allegatur ad concessionem transitus factam armigeris, ut intelligatur civili modo, hoc est, ut transeant per partem minus damnosam, & isto casu debet eligi locus, per quem habens servitutem itineris ire debeat, *ut d. l. si cui. & l. certo generi. §. si totus. ff. de serv. rust. præd.* & debet eligere locum minus domino fundi servientis nocivum, *ut d. l. si cui.* De quo \* si dubitetur, debet assumi arbiter, vel communis amicus, qui habeat hoc dirimere, *ut d. §. si totus. ibi, arbiter dandus est. & in §. si locus. in fi. in ea. l. ut no. Paul. in d. §. si totus.* & postquam facta erit electio de uno loco, non poterit amplius variari, *ut d. l. si cui,* imo cæteræ partes liberæ remanebunt, *ut §. si totus. & ita tenet gl. in d. l. si cui. & l. nam satis. §. cæterum atque. ff. quemad. serv. amittit. & vide quæ dicta sunt circa prædicta in præcedenti lib. 9. qu. princ. in princ. ubi dixi, quod \* licet habens servitutem, si eligit locum itineris, non possit amplius variare, tamen ille, qui concessit servitutem, bene potest variare, quando variat sine incommodo alterius, *ut l. 2. §. pen. ff. de sumpt. fu. & ita habet gloss. fina. in dict. l. si cui. ff. de servitut. quæ est not. & eam sequitur ibi Barto. & Dd.* Quarto & ultimo casu principali, quando est cõmissa vel constituta servitus per certam & determinatam partem fundi, & tunc non habet dubium, quod per illam tantum partem debet ire, & non per aliam, quoniam aliæ partes fundi ab ipso principio sunt liberæ, & non cadet hæc electio. Per locum enim designatum bene possum ire, secundum quod mihi placet, & potest mihi constitui servitus ad certam partem fundi pro diviso, *ut l. ad certam. ff. de servitut. & l. qui per certum. ff. communia prædio.* licet non ad incertam vel pro indiviso, *ut l. 2. & l. pro parte. ff. de serv. & adde l. certo generi. §. latitudo. ff. de serv. rust. prædio.* Puto tamen quod liceat concedenti servitutem, mutare locum, dummodo*

N n 3

faciat



- faciat sine inconmodo illius, cui servitus est promissa : ita quod non minus commode per alium locum designatum servitus constituatur, *argum. l. 2. §. penul. ff. de relig. & sumpt. fun.* quæ hoc probat in gloss. in *d. l. si cui. ff. de servit.* Quæro \* etiam, quid si legatur aut promittitur iter vel alia servitus sine ulla determinatione loci, ad quem spectabit electio? an ad promittentem seu ejus hæredem, an vero illum, cui est servitus promissa vel legata? Et videtur quod electio sit promittentis vel hæredis, *per l. si via. ff. de serv. rust. præd.* in contrarium videtur *d. l. si cui.* Sed dic circa istam quæstionem, *ut plene dixi in præced. lib. in 9. quæst. princ. in versic. sed dubium est.* & adde quæ dicam in *ver. item quomo. in fi.* Sed quid si \* legatur iter ad prædium commune duorum, nec legatarij de loco itineris consentiant? Dic quod servitus non acquiritur, nec deperditur, *ut l. itinere. ff. de serv. rust. præd.* & sic discordia inter collegatarios ejusdem servitutis impedit acquisitionem ipsius, quod intellige secundum gloss. & Angel. ibi, donec discordia durat. Nam compelli possunt per judicem ad concordiam, *per l. fina. in fin. in princip. C. communia. de leg. & l. hujusmodi. §. fina. ff. de lega. 1.* Item \* quæro, quanta debet esse latitudo itineris? Conclude sic breviter. Aut à prin. est expressa & determinata latitudo à partibus, & illi standum est, *ut l. certo generi. §. latitudo in prin. ff. de serv. rust. præd.* Aut à princ. nil determinatum est expresse per partes, & tunc si partes postea concordant quanta debeat esse latitudo, & per quem locum fundi, istud est servandum: & quod primum determinatum est, servitus in eo loco, id est, ea latitudine consistit: ceteræ partes fundi liberæ sunt, *d. l. certo generi. §. si totus. versic. at si iter.* Sed si partes non conveniunt: tunc aut locus per quem sit eundem, non adjecta latitudine nominatus est: & tunc per eum locum qualibet parte ire poterit, *ut d. §. si totus. in princip.* donec conveniat aliter: & si non convenit, arbiter, id est, communis amicus dandus est, qui hoc determinet, *ut d. l. certo generi. §. si totus. in fine. & §. latitudo. in princip.* Aut est nominata latitudo, sed non locus: & tunc qualibet parte fundi ire poterit servata latitudine in pacto comprehensa, *ut d. §. si totus.* Aut locus per quem iri debeat, non exprimitur à partibus: nec etiam latitudo adjecta est: & tunc per totum fundum: sed arbiter, id est, communis amicus dandus est, qui ex officio suo determinet & locum, per quem iri debeat, & latitudinem, *ut probatur in d. l. certo generi. §. si totus. & §. latitudo. cum §. sequen.* Et ea quæ dicta sunt de loco & latitudine itineris, habent locum etiam in servitute actus,

*ut pro-*



ut probatur in d. §. si totus. & §. latitudo. Quid \* autem in via, cujus la- 11  
titudinis esse debeat, habetur in l. via latitudo. & d. l. certo generi. §. final.  
& l. via constituti. in princip. ff. de serv. rust. præd. dicam infra de ser. via.  
Quæro circa \* prædicta quid si quis per certum locum iter aut actum ali- 12  
cui cedat : an possit postea alij vel pluribus per eundem locum vel iter vel  
actum cedere ? Dic quod sic, l. qui per certum. ff. communia præd. & po-  
test cedi pluribus, vel simul, vel separatim, ut l. Lucio. versi. respondi. ff. de  
aqua quoti. & æsti. sicut potest etiam concedi pluribus jus aquæ ducendæ,  
ut d. l. Lucio. & l. 2. §. si. ff. de serv. rust. præd. & not. per glo. in l. aquam.  
C. de servit. de quo in jure aquæductus. Et hoc intellige, quando primo  
cui cessit, non nocet : alias secus, cum causâ prioris concessionis sit potior,  
quia non potest à posterioribus impediri, ut. l. 2. §. fin. & l. per quem lo-  
lum. eod. titul. & not. gloss. in d. l. qui per certum. ff. communia. præd. &  
d. l. aquam. Sed \* quid si aquæductum alij concessero, an alteri iter per 13  
eundem locum dare vel cedere potero ? Dic quod non, ut d. l. per quem  
locum. & est ratio, quia per iter secundo loco concessum impediretur a-  
quæducendæ : alias si non, puta quia uno tempore unus habet jus aquæ du-  
cendæ, alius alio tempore habet jus itineris, & sic per iter non impeditur  
servitus aquæ primo concessa, tunc bene valeret, argu. l. in concedendo. ff.  
de aqua plu. arc. & l. hoc jure. §. is qui. & l. Lucio. & l. si. ff. de aqua quo-  
& æsti. & no. gloss. in d. l. per quem locum. Ex quo no. \* quod sicut in cer- 14  
ta parte fundi potest servitus itineris constitui, ita etiam pro certa parte  
temporis : puta quod de die tantum ire possit, ut l. inter. ff. communia  
præd. de quo vide quod dixi in superiori lib. in tit. de ser. itineris sive aditu.  
in princ. facit l. si sic constituta, & l. si communem. §. fin. ff. quemadmo. ser-  
vitus amit. & l. servit. §. modum. in fin. l. via. §. 1. ff. de servitut. Quæ-  
ro \* ulterius, qualiter dominus fundi servientis & dominantis possit uti 15  
fundo servienti, & ad quid teneatur dominus fundi servientis. Et pro de-  
claratione pone, ubi debetur servitus per aditum, quo nisi opere facto iri  
non potest, an liceat fodiendo & obstruendo iter facere. Dicas, quod sic,  
ut l. iter ff. de serv. & si non est aditus de plano, puta quia fundus servien-  
tis est altior, potest ille cui debetur servitus itineris, vel gradus vel clivos  
in fundo servienti facere, & de fundo servienti demoliri, quantum necesse  
est itineris causâ, ut est text. nota. in l. servitutes, quæ in superficie. §. si do-  
mo. ff. de servit. urb. præd. quæ licet loquatur de serv. urban. tamen idem  
est in rusticis, pari ratione : de quo vide omnino quæ dixi in præcedenti lib.  
in princ.



*in princ. in 9. q. in princip. vers. item licitum est ei cui servitus debetur.* Item potest ille cui debetur servitus deprimere & elevare locum servientis, ut commodè servitute uti possit, si hoc est sibi necessarium, nisi alias actum sit expresse, *ut l. refectiois. ff. communia prædio.* vel nisi hoc fiat cum magno incommodo domini fundi servientis: & ita potest intelligi *l. 1. §. fin. ff. de rivis. & l. 3. §. pen. ff. de itin. actuque privat.* & ita dixi in *d. 9. q. primo. in fin.* Item locum servientis sternere, & arborem impendentem, id est, valde pendentem incidere licet, quando iter inhabile redderetur, *ut l. loci corporis. §. si quis mihi. Digest. si servitus vend.* & si sternere aut reficere impediatur, potest agere confessoria, ut ibi. Silice autem sternere non licet, nisi convenerit, *ut dicitur in d. §. si quis mihi. in fi.* Item potest reficere locum servientis accedendo etiam ad loca quæ non serviunt, *ut d. l. refectiois. & d. §. si quis mihi. ut dixi in d. 9. q. ubi omnino vide.* Item pontem quo ire vel agere possit, extruere potest, sed non arcum, hoc est pontem lapideum: imo nec dominus fundi servientis supra iter alienum, id est, supra eum locum, in quo alij iter debetur, arcum causa ducendi aquam jure facere potest, *ut l. supra iter. in princ. & ibi vide gloss. Bart. & Dd. ff. de aqua plu. & vido quod dixi supra de ponte, in princip. in præced. libro.* Item prædicta possunt fieri non solum per illum cui servitus debetur, sed etiam per ejus magistros, fabros, & operarios, qui si prohiberentur, dominus fundi servientis prohiberi videtur, *ut d. l. refectiois. ff. communia præd. & dixi in d. 9. qu. princ.* ubi etiam posui, cujus expensis hoc fieri debeat: dominus autem fundi servientis non potest in eo loco, per quem mihi iter debetur, ædificare: & si ædificare velit, possum impedire per confessoriam, ne ædificetur, sed si jam ædificatum est, & probavero servitute itineris in eo loco mihi concessam, potero petere quicquid ædificatum est, contra debitam servitute, similiter per confessoriam destrui, *ut est text. quem omnino vide in l. si eo loco. ff. si serv. vend.* possum tamen si mihi ire, agere licet per fundum tuum, & eo uti frui, remittere, ut uti frui mihi non liceat, & ibi concedere jus tibi esse ædificare. per talem concessionem non intelligitur ut possis ædificare, ita quod impendas me ire, agere per dictum fundum tuum, *ut l. si mihi eodem tempore, in princ. ff. de serv. rusti. prædio. de quo vide quod plene dixi supra de serv. stillicidij averten. in 10. quæst.* ubi plene hoc exanunavi. Item locare servitute itineris vel aliam & similem nemo potest: scilicet nec dominus prædij dominantis, nec servientis, *ut est text. cum gloss. in l. locare servitute. ff. loc. secus est in ser-*



in servitutibus personalibus & usufr. *ut l. arboribus. §. usufructuarius. ff. de usufructu. & ibi vide gloss.* quæ ponit rationem differentiæ, & declarat *d. l. locare.* Ad \* quid autem tenetur dominus fundi servientis? puta si 16  
 iter, actum, viam, aquæductum, per fundum tuum emerò, an tenearis ad  
 traditionem vacuæ possessionis? Dic quod non, sed caveas per te non fie-  
 ri quominus utar, *ut l. vero. §. si iter. ff. de act. empt.* Et est ratio secundum  
 gloss. ibi, quia incorporalia traditionem non recipiunt, *l. servus. §. incor-*  
*porales. ff. de acquir. rer. dom.* item si tibi iter vendidero, ita demum  
 teneor, si tuus est fundus, cui acquirere servitutem volueris, alioquin si  
 propter hoc acquirere servitutem non potueris, quia dominus fundi  
 vicini non fueris, non teneor. Sed si fundum tibi vendidero, & ei fun-  
 do iter accessurum dixerò, omnino tenebor itineris nomine: quia utriusq;  
 rei quasi unus venditor obligatus sum, *ut est tex. in l. tenetur. §. si tibi iter.*  
*ff. de act. empt.* Item vendito fundo ita non tenetur venditor præstare,  
 quia ei servitus itineris vel alia servitus realis non debetur, nisi aliter dictū  
 sit, *ut l. in vendendo. §. 1. ff. de contrah. empt. & l. penul. in fin. ff. de evict.*  
 etiam si esset dictum in venditione, uti optimus maximusque est, *ut l. qui*  
*optime. ff. de verb. signif. & not. gloss. in l. si cum venderes. ff. de contrahend.*  
*emptio.* Item vendito fundo, ita venditus videtur, quod ei servitus non  
 potest imponi, & sic in dubio res videtur vendi libera, & non cum aliqua  
 servitute, *l. in contrahendis. §. interpositis. ff. cōmunia præd. & l. via con-*  
*stitui. §. si. de serv. rust. præd.* Secus est in legato: quia in dubio videtur  
 res legata, & quod hæres possit transire per eam, sicut testator poterat, *l. te-*  
*statrix. in princip. ff. si serv. vend. & ita not. Paul. in l. si quis ex fundo. ff.*  
*quemadmo. servit. amit. de quo vide quod plenissime scripsi supra de servitut.*  
*itin. sen aditus, in vers. not. unum alium casum pulcherrimum cum versic.*  
*sequ.* Item dicti fundi iter transit in emptorem, quod ei fundo debetur:  
 etiam omnis alia servitus realis, etiam si nihil in venditione sit dictum, *ut*  
*l. si aquæductus. ff. de contrah. empt. & not. gloss. in l. in vendendo. §. 1. ff.*  
*eod. titu. & probatur in l. via constitui. §. quicunque. ff. de serv. rust. præd.*  
 Sed \* si fundus venditus debet servitutem alteri, an in hoc venditor tenea- 17  
 tur emptori? Dic aut non fuit tacita servitus, sed expressa in venditione,  
 & non tenetur, *argu. l. quæritur. §. si venditor. ff. de edil. edi. & l. pen. in*  
*princ. ibi, si tacite a contrario sensu. ff. de evict. & d. l. in vendendo. §. 1. ibi,*  
*nec commemoraverit venditor, à contrario sensu. & not. in l. cum vende-*  
*res. eod. tit.* Aut servitus non fuit in venditione expressa, sed tacita. & d

O o

tunc



tunc videtur quod venditor non teneatur, quia non videtur vendidisse fundum liberū, sed qualis esset, *ut d. l. cum venderes. § l. qui tabernas. Digest. de contrah. empt.* In contrarium videtur, & istud est verius, scilicet quod per emptorem agi possit contra venditorem, propter hoc, *ut dict. l. pen. ff. de evict.* & *d. l. in vendendo. §. 1. § l. Iulianus. in prin. ff. de act. empt.* & est ratio, quia vendens rem in dubio, si nihil dicatur, intelligitur vendere rem liberam, & libera-præstari debet onere servitutis, *ut l. in venditione. ff. de actio. empt. § not. gl. notabilis in d. l. cum venderes. § est similis gloss. in d. l. si ex prædijs. C. de evict. not. Bal. in rub. C. de contrah. empt. ut supra dixi.* imo etiam debet præstari propria, non autem libellaria, seu emphyteutica, *ut not. Bald. in l. mater. circa finem. Cod. de rei vend. § ibi etiam Angel. § Bald. in l. si testamentum. C. ad leg. Falci. § vide Zabbar. in c. quæ in ecclesiarum. in 12. q. extra, de constit.* quod intellige, si emptor ignoravit servitutem, secus si scivisset, *ut est text. in d. l. 1. §. fina. quem*  
**18** *omnino vide circa hoc. ff. de act. empt. facit l. queritur. §. fin. ff. de edil. edict.* \* Sed dubium est, quomodo & qualiter teneatur venditor, quando non expressit servitutem, quæ debetur in fundo vendito, vel conditionem fundi venditi, & emptor eam ignoravit. dic, aut venditor scivit fundum tempore venditionis alteri servitutem debere, & ejus conditionem, aut ignoravit. Primo casu, quando venditor scivit rem venditam esse subiectam alicui servituti, puta itineris, vel quod in ea habebat tantum utile dominium, quia erat emphyteuta *e* vel vassallus, & tunc si non certificaverit emptorem ignorantem, ei tenetur ad interesse, *ut l. 1. in princ. § §. 1. ff. de act. empt.* & ita tenet gloss. *in l. pen. ver. tacite. Digest. de evict.* Secundo casu, quando venditor ignoravit servitutem, vel qualitatem rei venditæ, quia credebatur in ea habere plenum jus: & tunc non tenetur emptori, ad interesse, sed quanto minoris empturus fuisset, si scivisset, rem non esse pleno jure venditoris, *ut l. quoties. ff. de edil. edict. § in d. l. 1. § l. Iul. in princip. ff. de act. empt. § l. quod ad serv. ff. de evict. § ita tenet ibi glo. in ver. tacite. § glo. in d. l. quoties § in l. cum venderes. ff. de contrah. empt.* quod tamen intellige, quando ignoravit, & nihil promisit, secus si asseruisset eum optimum maximumq; esse: quia tunc ad interesse tenetur, *in l. Iulia. §. quid tamen. ff. de act. empt. § tenet gloss. in d. l. quoties.* Et prædicta procedunt, quando quis venderet rem cum titulo oneroso, secus ubi esset titulus lucrativus, puta donationis, vel legati, aut fideicom. quia tunc donatione vel legato rei simpliciter intelligitur solum transferre jus, quod habet, & sic cum servitute, si debetur, vel utile dominium si non ha-



bet plus juris, ut l. si domus. §. si. & l. servo legato. §. si fundus. & l. si servi electione. §. fina. de lega. 1. & l. Mævius. §. fundo. & ibi no. ff. de legat. 2. & l. ad res donatas. ff. de edil. edict. & c. pastoralis. extra, de dona. cum sim. quod est verum, quando simpliciter legatur, vel donatur fundus: ut in dictis iuribus. Secus si legetur vel donetur uti optimus maximusque est: quia tunc liber à servitute præstandus est: ut est text. in d. l. servo legato, §. si fundus, ff. de leg. 1. & ibi no. & in l. pen. ff. de civit. & in l. cum venderes, ff. de contrab. empt. & ita tenet Bart. in d. §. fundo. Sed juxta prædicta \* quæritur, an ille qui tenetur possessionem vacuum tradere, libere- 19  
tur, si tradat rem quæ debet alteri servitutem prædialem? Et dicas quod sic: ut probatur in d. l. Mævius, §. fundo. Nam ibi dicitur, quod hæres non liberatur, nisi tradiderit possessionem vacuum rei legatæ, tamen ibi dicitur, quod si tradiderit fundum legatum alteri servientem, liberatur, & ibi hoc not. Bart. ubi omnino vide, quod not. pro illis qui tenentur vacuum possessionem tradere, sicut est venditor: ut l. 2. & 3. ff. de act. empt. quia ex hoc solo non tenetur tradere fundum liberum à servitute. Sed si promississet tradere vacuum, & liberam, non liberatur, si traderet rem alteri servientem. ut not. Paul. in d. l. Mævius, §. fundo. de lega. 2. quod not. Item \* circa prædicta quæritur, quid si iter excipere deberem, puta quia 20  
sic conveneram tecum in contrahendo, fundum liberum per errorem tradidi, quomodo mihi succurritur? Dic incerti conditione, ut iter mihi concedatur: ut est text. in l. sed & si me putem. §. cum iter. ff. de condit. indeb. & ibi vide de hoc plene per gloss. & Dd. Item \* no. quod fundus qui 21  
debet servitutem itineris, & locus per quem iter aut actus, vel via debetur, si impetu fluminis occupatus esset, & intra tempus quod ad amittendam servitutem sufficit, alluvione restitutus est, servitus in pristinum statum restituitur: ut l. si locus. in princ. ff. quemadmod. servit. amitt. & intellige, quod restituitur, scilicet ipso jure: ut no. ibi gloss. per l. cum ususfruct. & l. si ager, cujus, ff. quibus mod. ususfruct. amit. & potest intelligi secundum Flor. ibi sine nova possessione. & hoc est quod vult dicere illa l. si locus. in princ. ip. Sed si tempus præterierit, antequam alluvione locus restituatur, & servitus amittatur, renovare cogendus est: ut est text. in d. l. si locus, in fin. princ. Et intelligit ibi gloss. quod cogendus sit, scilicet ille cui accrevit ille locus, qui debebat servitutem. Item gloss. ibi intelligit, quod cogendus sit per restitutionem in integrum, ut l. Attilicinus, in fin. ff. de servi. rust. præd. & l. 1. §. si quis propter. ff. de itin. actuque priv.



sed si locus debens servitutem itineris, est inundatus aquis vel impetu fluminis, vel aliter destructus, ita quod per illum locum habens servitutem itineris non possit ire, an pro tempore quo impeditur propter inundationem aquarum, vel aliter possit ire per aliam partem fundi, vel alium fundum vicinum? Ego in hoc sic dicerem: Aut iste cui debetur servitus, potest ire per alium locum, aut non. Primo casu aut est imposita servitus in uno fundo, qui est in totum destructus, & tunc per alium fundum cui nulla est servitus imposita, ire non potest: quia quantum ad hoc, liberum fundum habet. *arg. l. loci corpus. in §. competit. ff. si serv. vend.* Aut servitus est imposita in uno fundo, qui pro parte est inundatus, vel aliter destructus: & tunc aut servitus est imposita simpliciter sine determinatione loci: & tunc intelligitur toti fundo esse servitus imposita, *ut l. certo generi. §. si totus, ff. de serv. rust. præd.* Et in hoc subdistingue. Aut fuit dictum, quod possit ire per totum fundum: modo per unam partem, modo per aliam, vel simpliciter per totum fundum: & in his duobus casibus poterit ire per aliam partem fundi: quia licet semel elegerit ire per illam partem, quæ est occupata aquis vel destructa, tamen poterit intrare & eligere aliam, *ut l. nam sicut. ff. quemad. servit. amit. & dixi supra in vers. quæro an habens servitutem.* Aut non fuit aliquid dictum expresse in constitutione servitutis, sed simpliciter fuit promissa servitus in fundo: & tunc aut fuit determinatus certus locus per quem ire debet. & tunc illa determinatio fuit facta demonstratorie: non causa limitandæ servitutis in certo loco, puta quia fuit dictum, Volo quod tu habeas servitutem itineris in toto fundo: sed propter meam commoditatem, volo, quod eas per talem partem: & tunc quia durat servitus in toto fundo, illa parte designata occupata, vel destructa, poterit sine dubio ire per aliam. Aut illa determinatio loci fuit facta causa limitandæ servitutis ad illum certum locum: & hoc casu quia cæteræ partes liberæ remanent: *ut l. certo generi. §. si totus, de serv. rust. præd.* videtur quod semel facta ista electione & liberato fundo à servitute in alijs partibus, quod per alias ire non possit, *per l. si cui, ff. de serv. & per ea quæ dixi supra in d. vers. quæro an habens servitutem.* Aut stamus in dubio, quia non facta fuit illa determinatio vel assignatio loci causa liberandi cæteras partes fundi à servitute: *per d. §. si totus.* Aut nulla unquam determinatio facta fuit, & tunc aut ille locus per quem cœpit ire, non erat solitus ad eundem, sed habens servitutem itineris illum sic constituit, iter dirigendo, & non potest amplius mutare voluntatem: quia cæteræ liberæ rema-



remanent : ut d. l. si cui ibi , qua primum viam direxisset, ff. de servit. Aut ille locus, per quē incipit ire, prius erat solitus ad iter faciendum, ita quod nullum iter de novo constituit. & hoc casu credo, quod per hoc non videatur illum pro itinere elegisse, & cæteras partes à servitute liberasse : quia ista non videtur esse electio, sed simpliciter itineratio : & ita limbo dictam l. si cui, ut habeat locum, quando iter seu semitam de novo facit, aut à principio fuit imposita servitus itineris, non in toto fundo, sed tantum certæ & determinatæ parti, & tunc si illa pars determinata est destructa, per aliam partem fundi ire non poterit : quia omnes aliæ partes fundi in principio fuerunt liberæ à servitute : ut d. l. certo generi. §. latitudo. Secundo casu principali, quando ille cui debetur servitus, non potest ire per alium locum, quam per illum cui servitus debetur, vel per alium vicinam : & tunc subdistingue. Aut est totus destructus fundus, qui debet servitutem, aut pro parte, si totus, non est dubium, quod ipse non tenetur : sed vicinus debet in uno fundo suo præstare servitutem, argu. l. si quis sepulchrum, in princ. ff. de reli. & sumpt. fun. secundum do. Paul. & infra in l. si locus. §. fin. ff. quemadm. servitutes amittantur. & dixi in libro præcedenti in 10. & ultima questione princ. in fin. & intelligo soluto sibi pretio per illum, qui vult habere iter, ut probatur in d. l. si quis sepulchrum, in princ. ibi, iusto pretio iter ei præstare. Item intelligo, dummodo iudex opportunitatem loci respiciat, ne vicinus magnum patiatur detrimentum : ut dicit ibi text. Aut locus qui debet servitutem itineris, est in parte destructus : & tunc aut in alia parte remanet servitus : quod quando fit, supra dixi. Et jure servitutis per illam aliam ire poterit. Aut in alia parte non remanet servitus, secundum ea quæ dicta sunt, & tunc per aliam partem fundi, in qua nō fiat detrimentum domino fundi, poterit ire præstato prius ei iusto pretio itineris, sicut dixi de vicino, per d. l. si quis sepulchrum, in princ. Aut si via publica est destructa, an possit ire per fundum vicini ? vide text. cum gloss. & ibi per Dd. in d. l. si locus. §. fin. ff. quemadmodum servit. amitt. & vide gloss. 1. dist. ca. omnes ll. in vers. fas in fin. & dixi in d. 10. questione princ. in fin. quæ omnia bene nota, quia sunt quotidiana. Quæro penultimo \* an quis possit ire seu transire fundum f alienum. & an dominus possit prohibere volentes ire seu transire per fundum suum ? & dic, quod ire per agrū alienum fas est, jus non est, ut no. in d. ca. omnes ll. 1. dist. & not. glo. in l. per agrum. C. de serv. & not. Flor. in l. divus, ff. de serv. rust. præd. qui sic exponit, fas est, id est, æquum est, cum subest causa, & noxius est transitus.



- ut 22. quest. 3. ca. ult.* Idem de jure divino licitum est comedere uvas in agro alterius, sed non exportare : & conterere spicas, sed non immittere falcem. *de conse. dist. 5. discipulos.* Sed licet sit fas, & sit æquum de jure divino, tamen non est jus : id est, jus non dat civilem actionem : ubi enim aliquid mihi prodest & tibi non nocet, æquum est ut me non prohibeas, licet jus ibi deficiat. *ff. de aqua plu. arcen. l. in summa. §. idem Varus.* Et ita notanter exponit gloss. in d. cap. omnes ll. 1. dist. Alio modo potest etiam exponi, ut dicam infra in alio arti. & sic stat regula, quod non potest quis de jure ire per agrum alienum, & per dominum potest prohiberi : ut est casus in l. divus, præallegat. etiam causa in eo aucupandi vel venandi, ut ibi, & potest per dominum fundi, si præviderit, prohiberi ne ingrediat.
- 23 tur. ut *Instit. de rer. div. §. plane, ff. de acqu. rer. dom.* Item \* possum volentem ingredi fundum meum vel per eum transire, propria manu, & auctoritate repellere, & resistere. ut l. quemadm. circa princ. ff. ad l. Aquil. Et not. glo. in d. l. 3. §. plane. & possum etiam si me invito ingrediat vel transeat, agere actione injuriarum. l. injur. §. si quis me, ff. de injur. Et not. gloss. in d. §. Fallit ista regula in pluribus casibus, qui monstrantur per gloss. in d. §. plane, Et *Instit. de rer. div. §. plane, Et in l. per agrum. C. de serv.* Et per gloss. magistral. 1. dist. omnes ll. in ver. fas. in fin. Et alij etiam casus habentur. Primus casus est, quando quis vellet ire per fundum alterius domino non prohibente sive sciverit, sive ignoraverit : quia tunc potest ire, ut l. divus, ff. de serv. urb. præd. ibi, non volentibus dominis, ubi probatur, quod per alienum fundum quis potest transire, nisi à domino prohibeatur seu contradicatur. Et ita tenet Petr. Et refert Cyn. in d. l. per
- 24 agrum. Et sic concordat jus \* divinum cum jure nostro, videlicet quod ire per agrum alienum fas est, si dominus non prohibeat : jus non est, si dominus prohibeat. & ita etiam servatur in practica. Et intelligo, quod in dubio non videatur velle prohibere, quando eundo non fieret domino fundi aliquod damnum g : puta quia iret per semitam factam, & non essent ibi fruges. Secus si non posset ire sine damno, puta in faciendo de novo semitam : quia tunc etiam nesciens dominus videtur prohibere, arg. l. qui fas. §. vetare. ff. de furt. vel quando clausisset fundum muro, vel sepe, aut alio modo : quia per illam clausuram videtur declarare animū suum, quod non vult aliquem ingredi vel transire per illum fundum. facit ad hoc quod statim dicam de domo. Et quod per agrum alienum ire licet, donec dominus prohibeat : tenet etiam Cyn. in d. l. 1. in 6. qu. C. de servit. Et dom.
- Paul.

*Paul. in d. l. per agrum, eod. tit. & ibi per Dd.* quod intellige, quando sine damno domini vellet ire & transire: quia cum sit nullius præjudicij, competit cuilibet istud jus eundi, etiam per fundum alienum jure cujusdam facultatis, *secundum dom. Paul. in d. l. per agrum.* & ratio potest esse, quia dominus præsumitur non dissentire. secus si esset cum aliquo damno domini fundi: ut supra dixi. Item intellige, quando sumus in dubio de voluntate domini: secus si constaret vere vel præsumptive, quod dominus noller, puta claudendo fundum, vel aliter: ut supra dictum est. Item hoc intellige in fundo rustico, secus in domo, quia per domum alienam non licet ingredi, etiam domino ignorante, maxime per loca, ubi possunt videri secreta domus, & contra facientes tenentur actione injuriæ. *l. is qui in domum, ff. de injur. quæ est in ult. char. tit.* & ita tenet dom. Paul. *in d. l. per agrum,* & maxime hoc procedit de nocte, quoniam de nocte non licet ire per alienas domos: *ut est gl. no. in l. iter. ff. com. præd. & dixi supra de serv. iti. seu adit. circa princ.* Secundo casu principali fallit, quando quis haberet servitutem itineris vel actus aut viæ. *d. l. per agrum. C. de servit.* Tertio fallit, si quis thesaurum suum vult effodere, vel pecuniam ibi absconditam vult recipere: *ut ff. ad exhib. thesaurus, in fin.* Quarto, si glans mea, id est, fructus mei ceciderint in agrum tuum, & volo eos colligere, *ut l. unica, ff. de glan. legend.* quod intellige, usque ad tres dies, ut ibi. Quinto, si volo quærere servum meum fugitivum: *ut l. divus ff. de serv. fu. & l. requirendi, & ibi not. C. eod. tit.* & has tres ultimas fallentias ponit etiam gloss. in *l. 3. §. plane, ff. de acqu. rer. dom. & in §. plane. Insti. de rer. div.* Sexto fallit in alio casu qui habetur *cap. ult. 23. qu. 2.* Septimo, quando via publica est destructa. *l. si locus, §. fin. ff. quemadm. serv. amitt. & not. gloss. in d. l. per agrum.* & has sex ultimas fallentias ponit. 1. dist. omnes ll. in *vers. fas. in fin.* sed dicit Cyn. *in d. l. per agrum.* quod glossæ ibi nesciunt quid dicant, quia in *d. l. si locus, §. fin. de agro sit via publica, non in agro.* & adde quod dixi in *qu. præce. in fi.* Octavo fallit, si vindemiam quam enai, vole tollere, quia possum ingredi propter hoc fundum venditoris, in quo est vindemia: *ut l. qui pendentem vindemiam ff. de actio. empt. & no. gl. in d. l. 3. §. plane, & Insti. de rer. divi. §. plane.* Et propter hoc dico, quod idem est, si decima debet solui in fundis, quia potest decimarius ingredi causa decimandi & asportandi decimam: *per d. l. qui pende. vindemiam emit.* Nono fallit, quando quis sepulchrum habet: sed iter ad sepulchrum non habet: quia potest ire per fundum vicini, dato isto pretio: *ut l. si*



ut l. si quis sepulchrum, in princ. ff. de relig. & sumpt. fune. & not. gloss. in d. l. per agrum, C. de serv. Et idem: quando esset ecclesia vel monasterium, & non posset haberi iter vel aditus per viam publicam, vel per loca ecclesiæ vel monasterij: quia tunc poterit per fundum vicini, dato sibi iusto pretio, dummodo vicinus non patiatur magnum detrimentum: per d. l. si quis sepulch. circa princ. & idem, quando quis non haberet aliunde iter ad suum fundum privatum: quia potest eodem modo ire per fundum vicini: per d. l. si quis sepulchr. de quo dic, ut dixi in præced. qu. princ. ante fin. Decimo fallit, quando quis ivisset per fundum alienum 30. diebus saltem in ann. qui tunc iterum non poterit, nec posset per dominum fundi prohiberi: quia ibi dicitur esse in quasi possessione h. itineris: & si prohibeatur, posset convenire dominum interdicto, de itin. actuque pri. ut l. 1. in princ. conjuncto §. hoc interdicto. ff. de itin. actuque pri. & ibi est gl. in vers. conclusit usum. in princip. quæ dicit, quod ad hæc duo requiruntur: certum tempus, scilicet quod iverit per annum, & 30. saltem dies, quorū si unum defuerit, cessat illud interdictum: de quo dicam plenius in 2. qu. quod tene menti, & non permittas vicinum transire per fundum 30. diebus uno anno. Ultimo \* principaliter quæro, quot requirantur, ut quis sit in quasi possessione itineris, sive eundi in fundum meum, ita quod eum impedire non possim quominus eat. & si impediam, tenear interdicto de iti. act. priv. Et dic quod plura requiruntur. Primum, quod infra annum iverit. Secundum, quod fuerit saltem per 30. dies, ut statim dicam in q. præced. in fin. Et ratio, quare non sufficit ire semel, sicut sufficit semel aquam ducere per fundum alterius: ut d. l. 1. §. quod autem, ff. de aqua quot. & æsti. est, quia ire per fundum alienum, potest fieri per modum cuiusdam familiaritatis vel amicitiae. l. qui jure familiaritatis, ff. de acq. poss. & est licitum ire per fundum alienum: quod potest fieri per modum cuiusdam familiaritatis, sicut dixi in qu. præced. & ideo per primum actum usus non acquiritur quasi possessio. Sed divertere aquam per fundum vicini non est permittum, nisi ei, qui habet jus faciendi. ut l. aquam. C. de servit. ideo per unicum actū acquiritur quasi possessio hujus juris ducendi aquam: quia istud non potest dici fecisse jure familiaritatis vel amicitiae. ut not. Bart. in l. 1. §. sed hoc interdicto, in princ. ff. de itin. actu. priv. in d. l. 1. C. de servit. & hoc in servitute affirmativa, secus in negativa, quia in illa requiritur factum hominis prohibentis: per not. in l. qui luminibus. ff. de servit. urb. præd. & not. dom. Paul. in d. l. 1. & dixi supra in præce. lib.

in 13.



in 13. quæst. principalis. in vers. quantum requiritur. Sed \* adverte ad istā 26  
differentiam inter servitutem affirmativam & negativam quantum ad hoc  
ut requiratur factum hominis requirentis, vel non : quia text. & Bartol.  
in l. hæc autem jura. ff. de serv. urb. præd. per alia verba loquuntur : dicunt  
enim : aut est servitus urbana : & requiritur factum hominis prohibentis.  
& ita intelligitur l. hæc autem jura. & gloss. d. l. qui luminibus. & in l. 1. C.  
de servit. Aut est servitus rustica, & tunc non requiritur aliquod factum  
hominis prohibentis, sed solum negligentia vel scientia cum patientia ad-  
versarij. & hoc etiam videtur tenere dom. Paul. in d. l. 1. vers. circa secun-  
dam lect. quod not. quia multi in hoc errant credentes, quod etiam in ser-  
vitutibus rusticis ad hoc ut quis constituatur in possessione, & sic incipiat  
præscribere, requiratur factum hominis prohibentis, quod non est verum,  
ut dixi. Et ista perpetuo tene menti secundum Bart. in d. l. 1. §. hoc in-  
terdicto. ff. de itin. actuque priv. in acquisitione quasi possessionis aliorum  
jurium incorporalium : exemplum, si cōmune civitatis pateretur aliquem  
stare in consilio semel, sicut patitur aliquando civitas Venetiarum intrare  
consilium suum forensem nobilem : nam ex hoc non esset in quasi posses-  
sione illius juris essendi in consilio, nisi ex frequentia actuum ad minus 30.  
ut d. §. interdicto. quia istud potest fieri jure facultatis vel familiaritatis.  
Secus si civitas pateretur esse aliquem de prioribus vel proponere in con-  
silio tanquam consiliarium : nam tunc ex unico actu illius juris induceretur  
quasi possessio, per dictam l. 1. §. quod autem. ff. de aqua quo. & asti. & i-  
dem dicit Bart. in d. §. hoc interdicto. in ceteris juribus, ut ex qualitate a-  
ctuum requiratur unus actus vel plures : & pro prædictis vide gloss. in c.  
cum ecclesia Sutrina. vers. trium episcoporum. extra, de can. pos. & pro &  
ibi etiam per Innocen. & Dd. Tercio principaliter requiritur, quod iiverit  
quis jure servitutis credens uti jure suo, ut l. fin. ff. de itin. actuque priv. &  
d. 1. §. Iulianus recte. eod. tit. & l. fin. quemadm. servit. amit. & not. gloss.  
in l. 1. §. 2. in vers. usus sit. in princ. & ibi Bart. ff. de itin. actuque pri. &  
voluit Innocen. in c. bonæ. el. 2. in princip. extra de postula. præl. & in d. c.  
cum ecclesia Sutrina. in gloss. vers. trium. & ideo alio modo, quam quasi ju-  
re servitutis : puta, quia propter rivum qui crevit, aut quia via publica est  
destructa, ita quod ad suum ire non poterat, & propterea per fundum vi-  
cini ivit : nullum jus sibi quæritur : ut l. 1. §. Iulianus recte. ff. de iti. actu-  
que pri. & not. Ros. in libellis suis civil. isto tit. in fin. ibi : hoc modo per fun-  
dum alicujus, per 20. dies, &c. Et idem si quis ivisset per fundum non vi,

Pp

aut



aut clam, nec precario, non tamen id jure suo faceret, sed si prohiberetur non facturus, non daretur ei hoc interdictum: nec propter hoc diceretur in quasi possessione servitutis: *ut l. fin. ff. de itin. actuque priv.* & idem si ivisset jure familiaritatis, vel amicitiae etiam per annum, & ultra, propter hoc non diceretur etiam in quasi possessione eundi: *ut d. l. qui jure familiaritatis. ff. de acquiren. posses.* & ibi dicit Bartol. quod iste casus saepe occurrit. Nam mater & filius stant simul, & filius vadit per fundum matris, postmodum eum dividunt, dicit filius, ego possedi talem fundum: nam in dubio intelligitur fuisse jure familiaritatis, ut non possideat. Idem dicit in fratre & sorore simul habitantibus, & habentibus patrimonium indivisum: quia si frater solus vadit ad possessiones locandas, & fructus solus recolligit: communiter videtur facere causa familiaritatis, *per dictam l. si mulieri. ff. qui. mo. usu. amitt.* & idem in colono, licet nunquam vadat dominus, & ad praedicta vide quod notat Innocen. *in c. si diligenti extra de praescrip.* quod not. \* Sed circa praedicta insurgit dubium, quomodo probabitur, quod crediderit uti jure suo? Secundum aliquos probabitur suo sacramento, pro qua opin. *facit gl. Instit. de actio. §. aliae. in gloss. magna, quae allegatur.* quod in his quae consistunt in conscientia seu voluntate alicujus, statuitur ejus sacramento. Illa gloss. nota, loquitur de juramento, sed gloss. bene hoc dicit *in l. at qui natura. §. cum me absente. in gl. magna. in vers. vel melius. ff. de nego. gest.* & est gloss. in terminis nostris, *in l. 2. in gl. fin. C. de servitut. & aqua.* & gloss. in l. 1. §. 2. *ff. de itin. actuque priv. facit c. pastoralis. extra, de except. cum similibus.* Sed Bartol. *in d. §. hoc non tenet,* dicens quod notat. *in d. §. aliae,* procedit quando praecedat titulus, ex quo creditur sibi, si asserit se habere bonam fidem: secus si nullus titulus praecedat, sicut praesupponitur in casu nostro. Unde secundum Bartol. debet aliter probari, quam per sacramentum proprium: puta per testes, qui dicant se vidisse constitui servitutem à tali qui putabatur dominus illius praedij, vel quod fuit legata servitus Titio, & ille vocabatur Titius. Hoc tamen non putat esse verum Bartol. quia secundum hoc sequeretur, quod deberet probare titulum verum, vel putativum: quod est *contra l. si quis diuturno. ff. si serv. vendi.* & *contra not. per Dyn. in c. 2. de regul. jur. in 6.* & ideo Bartol. *in d. l. 1. §. 2.* dicit secundum Iacob. de Aret. & Cyn. *in l. 1. in 4. quaestio. C. de servitut.* quod sufficit probare se audivisse hoc dici à quibusdam vicinis aut fide dignis, quod sibi competeat jus eundi. Facit ad hoc gloss. not. *in l. Titio fundus. ff. de cendi.* & *demonstr.* quae dicit, quod



quod domino fide digno credendum est. Tamen Bart. *in d. §. secundo*, concludit, quod debet probari aliquid, propter quod ipse motus sit ad credendum sibi servitutem competere : *ut l. 1. §. sed & si jure. ff. de aqua quot. & æsti.* Et ideo putat, quod si erat fama per contratam licitum potest credere, argum. ejus quod not. *in l. 3. C. de prob. & in l. at qui natura. §. cum me absente. ff. de neg. gest.* facit quod notat Bart. *in l. fin. ff. de hered. instit.* Idem dicit sub dubio forte, si ibi erant signa viæ, vel itineris, vel aliqua verisimilia, quæ possunt animum adducere ad istam credulitatem : & istud procederet, quando signa viæ vel itineris tenderent ad fundum illius qui i-  
vit : & istud probaret satis fuisse in dubio de jure suo, & sic servitutis, nisi ex qualitate personarum aliud præsumeretur : ut dixi supra de fratre & so-  
rore. Item potest probari, quod quis iverit jure suo, & sic jure servitutis ex actibus. Nam quidam sunt actus, quos ego non facerem, nisi quod ser-  
vitus mihi competere : ut præcidere sepem causa eundi. Unde ex simili-  
bus actibus potest hoc comprehendi : secundum Bart. *in d. l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque priv.* qui etiam allegat hoc not. *per Innocent. in c. bonæ. cod. libr. extra de possu. præl.* ubi omnino vide, quia hoc apte declarat, qua-  
liter potest constare, quando quis ivit per fundum alterius, credens uti ju-  
re suo. Item \* an requiratur quod quis usus fuit itinere per seipsum : an 28  
vero sufficiat quod alius pro se iverit ? Et dic, quod sufficit, quod colonus,  
aut hospes, aut amicus vel alias alius iter ad fundum fecit, qui pro nobis ser-  
vitutem retinere possit : *ut l. 1. §. is colonus. & l. 3. §. in hoc interdicto. ff. de itin. actuque priv.* Et \* not. quod si quis usus fuerit itinere per fundum  
vicini, quod quoadusque fuerit ingressus usque ad illum locum in fundo, ad 29  
quem ingressus esset, diceretur esse in quasi possessione, & ei competat in-  
terdictum de itin. actuque priv. casus est notabilis cum glo. & not. ultimo,  
*in vers. quoadusque. in l. 1. §. si quis hoc interdicto. ff. de itin. actuque priv.*  
& est ratio, quia agitur de servitute querenda. Nam tunc per usum par-  
tis non acquiritur jus in toto fundo, secus ubi ageretur de servitute retinen-  
da, quam constat eum habere : quia per usum partis tota retinetur : *ut l. si stillicidij, §. fin. ff. quemadm. servit. amitt. secundum gloss. in d. §. si quis hoc interdicto.* quam perpetuo tene menti, & per hoc dicit ibi Bart. mul-  
tum notabiliter, quod si quis jus colligendi pedagium vult dicere se præ-  
scripsisse : si probat quod usus est colligere de talibus rebus, & in illis tan-  
tum dicetur acquisivisse, de quibus apparet, quod usus fuerit. Iacob. dicit  
de præscribenda jurisdictione, quod probata quali possessione certi actus



in illo tantum præscribat. Secus si haberet concessionem ab aliquo, qui habet just tenendi: tunc si utitur jurisdictione, actu retinetur in omnibus. & idem tenet Barto. in *l. si publicanus. §. fin. ff. de public.* de quo vide plene in Specul. de *jura. cal. in §. 1. in princ. ultim. colu. in versic. illud etiam no. quod possessio.* & per Innocent. in *c. dilecto. in fin. extra de offic. Archid.* & per gloss. fin. in *Clemen. 1. de for. compe.* & per Bartol. Angel. & Dd. in *l. 3. in princ. ff. de acquiren. poss.* per Bald. in *l. una est via. ff. de servit. urb. præd. in apostitis,* & plene per Flo. in *l. servitutes la grande in 10. col. ff. de servit.* & in *l. si sic constituta. in fin. ff. quemadmo. servit. amitt.* & in *l. 1. si servitus. in fin. princip. & in l. fin. eod. tit. & per Do. Paul. in l. 1. in princip. ff. de jura. cal. & in l. restituta. in princip. ff. ad Treb.* Sed \*dubium est, an sit necesse usum viæ retinere sciente & patiente adversario? & videtur quod sic. per *l. 2. C. de servit. & aqua.* Nam cum quasi possessio jurium incorporalium nihil aliud sit, quam patientia adversarij: ut *l. quoties. ff. de servit.* ille qui ignorat, non potest pati: & sic ille qui utitur, non potest esse in quasi possessione illius juris. istud tenet Innoc. in *c. bona. el 2. de post. præla.* Sed Bartol. in *l. 1. §. hoc interdicto. vers. ulterius quæro. ff. de itin actuque priv.* dicit aliter, videlicet, quod quædam sunt servitutes habentes causam continuā, pro quibus datur utile interdictum, uti poss. tunc cum illud interdictum datur possessori, necesse est quod probetur scientia adversarij, cum aliter non possit haberi illa quasi possessio. Quædam sunt servitutes, habentes causam discontinuam, pro quibus datur interdictum de itin. actuque priv. & in istis non requiritur, quod probetur scientia adversarij, quia verba illius edicti non requirunt quem quasi possidere, vel quasi possedisse: sed requirunt simplicem usum facti. Dicit enim prætor, quo itinere usus es: non dicit, in cujus itineris quasi possessione es, unde sufficit probare, quod non vi, aut clam, non precario. Dicit tamen, quod quoad præscribendam servitutem, semper requiritur scientia adversarij: cum sine possessione præscriptio non procedat: ut in *31 c. sine possessione, de reg. jur. lib. 6. & ita loquitur l. 2. C. de serv.* Ex \*quo not. quod sufficit si aliquis sit usus itinere vel actu, nec desideratur quod fuerit constituta servitus vel debeatur, ut *l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque priv.* & notat. Ros. in libello superius alleg. Quarto principaliter requiritur, ut fuerit usus quis non vi, non clam, nec precario. ut *l. 1. in princip. ff. de itin. actuque priv. & l. 3. §. ait prætor. eod. tit.* Et dicitur usus vi, quando adversario prohibente: Clam, quando adversario ignorante. Precario, quando.



quando adversario concedente ad ipsius beneplacitum, & non ultra, quæ omnia declara, *ut plene habetur per gloss. in l. 1. C. uti poss. & ibi per Dd. & per not. in d. l. 1. §. si tibi fundo. & §. fin. cum l. seq. usque ad §. hoc interdict. ff. de itin. actuque priv.* ;\* Sed circa istud potest dubitari de duobus. 32  
 Primo, qualiter hoc probatur. Secundo, cui incumbat hoc onus probandi. De primo videtur quod poterit probari per testes: *ut not. glo. in l. 1. §. 2. in vers. usus sit. in fin. ff. de itin. actuque priv.* & ibi per Bartol. in fi. qui dicit, quod hoc non esset verum, quando diceretur, quia non iverit: quia cum ista sit mera negativa, non coarctata loco, vel tempore, non poterit probari. *l. actor. cum ibi no. C. de prob. in c. bonæ memoriæ Maguntin. de elect.* Probabitur ergo affirmativa per testes: Negativa eo modo, quo dicetur infra. De secundo est majus dubium. Quidam enim dicunt, quod hoc debet probari ab adversario, qui dicit vi, clam, vel precario usum. Guilielm. tamen *in d. §. secundo, in vers. usus sit. in fin.* determinat contrarium, videlicet quod imo debeat probari per eum, qui dicit se usum esse itinere, & agit hoc interdicto de itin. actuque priv. *argumen. dictæ l. 1. in princ. & l. si quis diurno. ff. si servitus vend.* Sed Dyn. hoc reprehendit: dicens, quod probato usu 30. dierum, præsumitur quod bona fide, non vi, non clam, vel precario iverit: etiam si non probet. Nam sicut in rebus corporalibus, si probetur titulus, præsumitur bona fides, nisi probetur mala: *ut l. nemo prædo. ff. de regul. jur. & l. si quis emptionis titulus. de præscript. 30. ann.* Ita in incorporalibus debet præsumi bona fides solo usu probato, cum quod ad præscriptiones ista duo sint paria, probare usum in servitutibus, sine tit. & in corporalib. probare titulum & longam possessionem. Nam utroque casu idem juris: *ut l. 2. C. de servit. & aqua. & l. si quis diurno. ff. si servitus vendi.* Ista sunt verba Dyn. ut refert Bart. *in l. 1. §. hoc interdicto. ff. de itin. actuque priv.* sed Bartol. *in d. §.* dicit quod Dd. reprehendunt Dyn. Nam ista non sunt paria: quia de jure naturali & gentium quælibet res est libera: *ut l. alius. C. de servit.* & ideo mala fides alterius est ipso jure approbata, nisi probetur aliquid, ex quo præsumatur bona fides: sed in rebus corporalib. hoc non contingit. Nam jus cōmune possidentis non resistit: *ut ipse no. in l. si prius. ff. de nov. oper. nun. & gl. tangit in l. sicuti. §. si queratur. ff. si servit. vend.* & ideo Bartol. concludit *in d. §. hoc interdicto, ante fin.* quod non sufficit probatio solius usus, sed debet probare aliquid, propter quod ille motus fuerit ad credendum sibi deberi servitutem: *ut l. 1. §. sed si jure. & ibi hoc notat Bartol. Digest.*

Pp 3

de aqua



de aqua quoti. & æsti. quo probato alteri parti incumbit onus probandi, quod ille sit usus vi, clam, vel precario: ut probatur in l. 4. in princ. Digest. de itin. actuque priv. pro quo vide quod dixi supra in versicul. Tertio principaliter, quod not. Quinto principaliter requiritur, quod itinere vel actu usus sit ad prædium rusticum: non autem ad prædium urbanum. Quia hoc interdictum tuetur tantum rusticas servitutes, ut l. 1. §. 1. de iti. actuque priv. & ita tenet Rosfr. in d. suo libell. circa princip. in illa q. sed queritur quare non pro servitute urbana, sicut pro rustica datur? dicit Rosfr. 33 in præalleg. titu. suo. in 2. quæstio. Quod \* jura magis consulunt alicui habenti rusticam servitutem, quam urbanam: sicut & alia est differentia inter prædia rustica & urbana: ut l. item queritur. §. qui impleto. ff. loc. Sed credo quod ista non sit bona ratio, sed potius alia: quia frequentius contingit, quod quis vadat per fundum alienum rusticum, quam per urbanum: imo raro contingit quod quis vadat per fundum alienum urbanum jure servitutis: lex locuta est de servitute rustica, argumen. l. nam ad ea. ff. de leg. glo. in d. l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque priv. dicit, quod licet servituti urbanae non detur interdict. directum de itin. actuque priv. tamen forte dabitur utile. & sequitur ibi Bartol. dicens, quod si servitus urbana habet causam continuam, tunc habet locum utile interdictum, uti posses. l. 1. in princ. & ibi not. ff. uti posses. & l. sicuti. §. Aristot. si servit. vend. & l. quoties. ff. de servitut. si vero habet causam discontinuam, tunc potest habere locum utile interdictum. de itin. actuque priv. & hoc teneas: pro hoc vide Bart. in l. 1. circa princ. ff. uti posses. Sexto principaliter requiritur, quod ille qui ivit per fundum alterius, habeat etiam fundum juxta illum, & propter fundum suum iverit per fundum alterius: quia nemo interdictum de iti. actuque priv. habet, nisi & alius habeat prædium, & ipse etiam prædium habeat, quia servitutem ratione prædij alieni quis habere non potest, ut l. 1. ff. communia præd. & Instit. de serv. §. inter rusticorum. versic. ideo autem. & maxime cum hoc interdictum non tueatur nisi rusticas servitutes: ut l. 1. §. 1. ff. de itin. actuque priv. & hoc tenet Rosfr. in d. suo libell. versicul. positiones actoris. Septimo principaliter requiritur, quod inter prædium quod patitur, & fundum vicini, non sit aliud prædium, per quod iri non possit: quia tunc non competeret hoc interdictum. & ratio est secundum Rosfr. in prædicto libell. quia hoc interdictum cum est ad tuendas rusticas servitutes, ut dixi, medium prædium quod non servit, impedit servitutem: ut l. qui sella. §. si. ff. de serv. rust. præd. & plene dixi supra in libel. præced. in 7. q.



in 7. quæstio princip. Octavo & ultimo principaliter requiritur ad hoc, ut competat istud interdictum de itin. actuque priv. quod ille qui fuit usus hoc ann. saltem 30. diebus, ut dictum est supra, fuerit prohibitus : ut l. 1. in princip. §. 1. & 2. ff. de itin. actuque priv. & no. Ros. in altero libello suo sepius allegat. Quæ autem requirantur ad præscribendam servitutem, vide quæ plene dixi supra in libell. præced. in 8. quæst. princip. versic. dictum est supra quod servitus habens causam perpetuam, &c. Sed \* dubitari posset quæ utilitas resultat ex hoc, quod quis iverit per fundum alienum, modo saltem 30. dies, & propter hoc dicatur esse in quasi possessione. Et gloss. in l. 1. §. secundo. in gloss. magna. ff. de itin. actuque priv. format istam quæstio. dicit enim primo, quod quidam volunt, quod profit in hoc : quia præsumitur competere ei servitutem, siue negatoria conveniatur, siue confessoria agat, quod potest licet possideat : ut ff. si servit. vendi. l. 1. & si forte. §. sciendum. & pro eis. C. de proba. l. siue possideris. & C. de episcop. aud. l. nec credideris. & C. si adver. cred. l. 1. & in anthen. de testib. §. si vero. & ista fuit opin. Placen. qui voluit, quod quis in possessione, vel quasi præsumatur habere jus, nisi probetur contrarium. quam gloss. reprobatur in l. cum res. C. de proba. & sic ista opi. non est vera. Alij dicunt & ista est secunda opi. quod prodest, quo ad hoc, ut si impediatur, postea possit resistere, scilicet extra iudicium. & si redditur interdictum non in iure, sed in ipso prædio, licet ei se defendere ex vi interdicti : at si in iudicio agatur confessoria à se possidente, vel negatoria ab alio contra se possidentem, vel non possidentem, necesse habet de iure suo docere : at si agat ex secundo capite, quod est in l. 3. §. ait. prætor. ff. de itin. actuque priv. poterit turbari, nec ipse potest resistere, nisi probet sibi servitutem competere : ut ibi. Ista opin. in quantum dicit, quod potest resistere, de facto dicit verum, ut dicam statim in sequ. opini. Sed in quantum vult quod non possit agi in iudicio hoc interdicto, est contra d. l. 1. de itin. actuque priv. & contra mentem illius tituli, secundum Bartol. in d. l. 1. & 2. & ideo alij dicunt, & ista est tertia opinio. & vera, quod probare usum 30. dierum in anno prodest, propter duo. Primo quia ille, qui est in quasi possessione eundi, siue agat confessoria, siue conveniatur negatoria, non oportet cavere, de non impediendo. Sed adversarius tenetur cavere, de non impediendo, usq; ad finitum iudicium negatorium. Secus si non possideret, & ageret, vel conveniretur pro servitute : quia tunc cavet de non utendo usq; ad finem iudicii : ut l. penn. ff. de aqua quoti. & æsti. & dicit.



- & dicit Bartol. *in d. §. 2.* quod iste est verus intellectus *d. l. penul.* quæ est difficilis. Secundo prodest in alio: quia si extra iudicium turbatur in utendo, non solum potest de facto resistere, sed etiam in iudicio agitur hoc interdicto, ut pronuncietur eum esse in quasi possessione: per hoc tamen non præsumitur habere servitutem, si cadat à possessione, & agat confessoria, & istam opini. tenet ibi gloss. magna, *in d. l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque pri.*
- 35 quam sequitur ibi Bartol. & communiter Dd. Ex\* qua singulariter not. secundum Bartol. ibi, quod etiam in quasi possessione juris, habet locum illud, quod dicitur vim vi repellere licet: & ideo si universitas vel capitulum coadunatur ad aliquid faciendum, & ibi esset aliquis, qui non esset de corpore illius capituli vel universitatis, & vellet omni modo ibi esse, posset licite per universitatem expelli: quia turbat universitatem vel capitulum in quasi possessione juris, in qua est. Secundo\* not. quod in istis servitutibus incorporalibus, quæ habent causam discontinuam, dicitur quis esse in quasi possessione, si modo illo anno usus esset tempore sufficienti: puta 30. diebus, *ut dixi in quæstio. præced. in fin.* adeo quod si turbas me, possum contra te resistere de facto. Sed si essent quædam jura quæ non requirunt usum, nisi interpolatum magno intervallo, tunc dicit ibi Bartol. quod putat sufficere me possedisse semel à longo tempore retro. Exemplum *in l. fin. Codic. de servitut.* & intelligitur tunc, quod dicitur hoc interdicto, hoc anno, hoc est, hoc uno tempore, quo requiritur iste usus: ut isto quinquennio, vel decennio, vel simili unde in electione episcopi, vel abbatis: si quis 30. ann. vel circa elegit episcopum unum cerum: si modo deberet eligere & impediretur: sufficit eum docere, quod fuit in quasi possessione juris eligendi, in proxima præcedenti electione, quod est not. & de ista materia, quando quis dicatur esse in quasi possessione jurium incorporalium, *vide per Innocent. & Dd. in cap. 1. extra de can. poss. & pro.* Sunt etiam aliæ utilitates, esse in quasi possessione juris, quæ ponuntur *in l. sicut, §. sed si quærat. ff. si serv. vend.* & ibi not. & vide per Cyn. *in l. 2. in §. qu. C. de serv. & aqua.* \*
- 37 Et pro declaratione prædictorum quæro, quomodo dominus poterit expellere eum qui est in quasi pos. juris eundi per fundum suum? & gl. *in l. 1. §. 2. in 1. gloss. magna, ante ff. de iti. actuque priv.* dicit, quod oportet quod agat dominus negatoria, & probet illi servitutem non competere, alias non posset eum expellere. Sed dicit Bartol. quod hoc non est verum. Non enim habet necesse probare dominus servitutem non competere, sed sufficit probare se dominum: & tunc  
atenti



utenti negabitur facultas utendi servitute, nisi probet eam sibi competere: ut ff. si usufructus pet. l. uti frui. & ibi notar. & l. sicuti, §. sed si queratur. ff. si serv. vend. & habetur plene per Bart. in l. si prius. ff. de nov. oper. nunc. Sed tenendo opin. gloss. quod dominus haberet necesse probare illi utendi servitute non competere, qualiter probabitur? Dicit gloss. singulariter in d. l. 1. §. 2. in gloss. magna in fin. quod probabitur per testes, qui stabant ibi proprie, qui dicent, quod non fuit visus ire, nec potuisset ire, quin videretur. quæ gloss. est multum notabilis: quia docet probare negativam l. & idem not. alia gloss. similis. in authen. de hære. & fal. §. si vero absunt. in versi. & vidisse in fin. colum. 1. & vide de hoc dom. Ant. Butr. in c. ex tenore. ante fin. 2. colum. extra de testi. & Angel. in §. hinc nobis. in 4. colum. in princ. in authen. de hære. & falc. Vel potest probari dicta negativa per testes alio modo, secundum gloss. in d. l. §. 2. si quis dicit se vidisse tali die vel mense: probatur per testes, quod sciverint alibi fuisse illo tempore: ut l. optimam. C. de contrahen. & committen. stipul. facit quod not. in l. Pantoni. §. rei perduellionis. ff. de acqui. hære. & de ista probatione negativæ habetur in l. actor. C. de proba. & in c. bona memoria. extra. de elect. dicit tamen Dyn. quem sequitur Bartol. in d. l. 1. §. 2. ff. de itin. actuque priv. quod ista videtur esse dura probatio. Quid enim si portatur in carruca vel curru corpus, ita quod videri non potuit, vel si ivit tempore quo illi testes erant in domo ad comedendum, vel &c. Certe non video, dicit Dyn. qualiter ista probatio, de qua dixi, concludat. Præterea ista probatio non concludit illi servitute non competere: licet concludat illum non esse usum servitute, nisi vellet probare, tanto tempore non esse usum, quod servitutē perdidit. Hactenus \* visum est de interdicto de iti. 38 actuque priv. quod competit illi qui ivit per fundum alienum. hoc anno per 30. dies, si impeditur vel prohibetur ire. Nunc videamus de alio interdicto, de itin. actuque priv. refi. quod competit illi qui habuit servitute itineris vel actus, vel viæ, vel vult reficere, & impeditur ab aliquo reficere locum illum, in quo iter vel actus, aut via sibi debetur, ne quis impediat, vel prohibeat te volentem reficere iter vel actum aut viam. ut l. 3. §. ait prætor. ff. de itin. actuque priv. & ad hoc, ut istud interdictum competat, multa sunt necessaria. In primis enim requiritur, quod aliquis sit usus hoc anno: ut l. 3. §. ait prætor. & §. juxta autem ff. de itin. actuque priv. & intelligo, scilicet 30. diebus, sicut dicitur in interdicto præcedenti. argu. l. 1. §. 2. eod. tit. & ita not. gloss. in d. l. 3. in versicul. hoc autem nisi sunt. Ros.

Qq

tamen



tamen in libellis suis in tit. si tu habes servitutem viæ, vel itineris vel actus  
 & vis reficere locum. &c. versic. sed quæritur, an istud interdictum. tenet  
 contrarium, videlicet, quod in primo interdicto necesse habeo probare  
 tantum viæ usum hoc anno ad minus per 30. dies, ut superius dixi, sed in isto  
 interdicto. de itin. actuque priv. reficiendo, debeo probare viæ usum hoc  
 anno. Secundum requiritur, quod quis sit usus, non vi, non clam, non pre-  
 cario: ut d. §. ait prætor. quod declara, ut dixi supra versicul. 4. principa-  
 liter requiritur. Tertium, scilicet quod sit usus jure servitutis, vel pro jure  
 suo: ut l. fin. ff. de itin. actuque priv. & ibi Bart. hoc tenet, qui dicit, quod  
 etiam putat si quis diceret habere jus eundi cohærens personæ, non quod  
 esset prædialis servitutis. haberet locum hoc interdictum: ut l. 1. §. illud.  
 versic. præced. ibi etiam hoc not. Bartol. ff. de aqua quoti. & æsti. Quar-  
 tum, quod probet sibi servitutem competere: ut d. l. 3. §. hoc autem. &  
 ibi omnino vide gloss. in vers. & ei servitutem competere. & ibi etiam Bart.  
 Et in hoc differt à præcedenti interdicto, in quo non requiritur: quod ser-  
 vitus debeat, vel constituta fuerit illi, qui usus est itinere vel actu, ut  
 dixi supra versicul. tertium principaliter, & quæ dicam infra. Item in hoc  
 interdicto cum duobus sequi. requiritur, quod habuit usum illius itineris,  
 vel actus, aut viæ tanto tempore, cujus non extat memoria. ut l. apparet.  
 §. si quis servitutem. ff. de itin. actuque priv. Nam dum dicit ibi tex. lon-  
 gævæ polseffionis, expone etiam longissimæ, & talis, cujus non extat me-  
 moria: quia cum servitus itineris, actus, aut viæ, non habet causam con-  
 tinuam: ut not. in l. servitutes. ff. de servit. ideo tale tempus longissimum  
 necessarium est, ut illa servitus acquiratur. ut ff. de aqua plu. arcen. l. 1. in  
 fin. & l. 1. & 3. & not. per gloss. & Dd. in d. l. servitutes. Et ideo vult gl.  
 in d. §. si quis servitutem. & Ros. in d. titul. si tu habes servitutem viæ. &c.  
 nisi allegaretur titulus: quia tunc sufficeret longum tempus 10. vel 20.  
 ann. ut not. gloss. mag. in fin. in d. l. servitutes. & in d. §. si quis servitutem.  
 in vers. longævæ. in fin. de quo dic ut plene dixi in præted. lib. in 8. q. prin.  
 Si autem esset servitus, quæ haberet causam continuam, tunc quæreretur  
 longo tempore: ut l. si quis diuturno. ff. si serv. vend. & no. in d. l. servit.  
 Quintum requiritur, quod volens reficere, debeat cavere nomine damni  
 infecti, propter opus quod vult facere in refectione. ut d. l. 3. §. qui hoc  
 interdicto. Sextum, quod reficiat aliquis usq; ad modum consuetum im-  
 positæ servitutis: ut l. 3. §. hoc autem. vers. fieri autem potest. ff. de itin.  
 actuque priv. Septimum, quod impediatur ille, qui vult reficere, ne refi-  
 ciat



ciat vel apponat ea quæ sunt necessaria ad reficiendum : ut *l. veteres. eod. tit.* Octavum, quod si aliquis vult reficere, non portet ea quæ sunt necessaria ad reficiendum longiore itinere, ut deterio rem causam fundi faciat : tunc enim impune poterit prohiberi : ut *d. l. veteres. §. fin. quod not. secundum Bart.* ibi, contra nuncios communis, quibus debet solui pro itinere tantum pro quolibet milliari : quia si ipsi fecerunt, viam longiorem, sibi imputent cur fecerunt, ut *ibi, & l. non tantum. §. annu. ff. de excu. tu.* & hoc verum, nisi via brevior non esset secura, vel sibi suspecta : & *l. eos. §. fin. & gloss. ff. de fal.* & vide etiam de hoc per Bart. in *l. 2. C. de cur. n. publi. lib. 12. & not. in l. Imperator. ff. de app. & vide quæ plene dixi, in l. 3. in princ. ff. de verb. signific.* Novum, & ultimum, oportet, quod ille qui vult reficere, portet ea quæ sunt necessaria ad reficiendum, per eam m partem agri, per quam sine majori incommodo domini fundi portari possunt : alioquin impune prohiberi poterit : ut *l. apparet. in princip. & §. 1. & de prædictis vide per Rosfr. si tu habes servientem viæ vel itineris, &c in princip.* Sed \* quæro an istud interdictum de itin. actuque priv. reficien. 39 sit aliud à præcedenti, scilicet de itin. actuque priv. & sic an sint duo interdicta, vel unum tantum interdictum, habens duo capita ? Et videtur quod duo sint interdicta. Nam verba prætoris separatim ponuntur in primo & secundo interdicto. Item dicit *l. unde §. hoc autem. ff. eod.* quod hoc interdictum distat à superiori. ergo est aliud. Item quia in primo habeo necesse probare viæ tantum usum hoc anno, ad minus per 30. dies, ut dixi in præcedenti q. princ. in fin. In isto autem debeo probare viæ usum hoc anno, & debitam mihi servitutem. *de quo dic ut dixi supra versic. 3. & 4.* Item primum competit pro possessione tantum retinenda : istud interdictum secundum continet causam proprietatis, quodammodo : ut *l. 1. §. quædam de interdict. & Bart. in l. 3. §. hoc autem. in princip. eod. tit. & ratio est.* quia sicut non sufficit in rei vend. probare me possedisse, nisi & probem dominium, *l. in rem. in princ. ff. de rei vendic.* ita in hoc interdicto non sufficit probare me possedisse, nisi etiā probem servitutem constitutam mihi. ut *d. §. hoc autem.* & ex his not. differentiam inter hæc duo interdicta. Alij vero dicunt, quod unum est interdictum habens duo capita. & hoc videtur tenere gl. in *d. §. hoc autem. in versic. & ei servitutem competere. ante finem* ibi, item not. quod hoc secundum caput. & hoc potest probari à simili. sicut & alias Aquilia dicitur una, habens duo capita, primum & tertium : ut *Inst. ad l. Aquil. §. capite tertio. ff. ad l. Aquil. l. 2.*

Qq 2

Item



Item sicut lex Iulia dicitur una, habet tamen quinque capita. *ff. de lib. & post. l. Gallus.* & sicut conditio etiam dicitur unica, habens duas partes: *ut ff. de cond. & demonst. l. ex scriptura,* & hanc partem tanquam ultimam videtur sequi Ros. *in præalleg. tit. vers. quæro an istud.* Item quæro \* in hoc interdicto secundo, si habet quis necesse probare servitutem sibi constitutam, dic ut dixi supra versic. quartum, quod probet, in quo non differt a confessoria. Et quid prodest istud interdictum interpretari? Nam in confessoria similiter oportet quod quis probet servitutem sibi constitutam, vel testamento, vel pactionibus, aut stipulationibus, vel longo tempore, vel longissimo, cujus non extat memoria: *ut habetur Instit. de act. §. æque. & de ser. §. fin. ff. si serv. vend. d. l. 2. & l. si quis diuturno. habetur in l. servitutes. ff. de servitu.* Respondeo hæc esse differentia, quia hoc interdictum de iti. actuque priv. reficiendo competit tunc tantum, quando quis vult reficere, qui dicit sibi debitam servitutem. Alias autem si quis prohibeat volentem alio modo uti servitute, non habet locum hoc interdictum, sed confessoria tantum. Nam si volebas uti servitute, & negabam te volentem uti, tu non habes interdictum hoc, sed confessoriam tantum, *ut dixi.* Et ita confessoria est genus, quantum ad hoc interdictum de itinere actuque priv. reficiendo: quod ubicunq; competit interdictum, competit & confessoria, ac ubicunq; confessoria datur, interdictum non competit: ut patet ex præmissis. Interdictum autem species est, & ita interdictum locum habet tantum in suo domicilio, scilicet quando alias vult reficere, *ut dictum est. l. loci corpus. §. si quis mihi. ff. si servit. vend.* Item est alia differentia: quia qui proponit confessoriam, sufficit si probet servitutem sibi constitutam esse, *ut dixi:* Sed qui proponit hoc interdictum, duo probare oportet, se usum hoc anno, & servitutem sibi constitutam: *ut l. 3. §. hoc autem. ff. de itin. actuque priv.* Unde dicit Ros. in præallegat. titu. si tu habes servitutem viæ &c. quod credit non esse utile proponere interdictum de itinere actuque priv. nisi quando specialiter vellet reficere: quia tunc proponere debet hoc interdictum. de quo tamen dic, *ut dicam in seq. quæst. in fin.* Item est tertia differentia, quia confessoria competit, si vel aliquis possideat fundum, si vel non. *ut ff. si usus fr. pet. l. uti frui. §. fin.* Interdictum autem hoc non competit, nisi ei qui hoc anno usus est, ut sæpe diximus. Aliæ etiam differentiæ colligi possunt ex his quæ dixi supra  
41 quot requirantur ad hoc, ut ista duo interdicta cōpetant. Ulterius \* quæro, quare in hoc interdicto est necesse probare ista duo, scilicet se usum hoc



hoc anno fuisse, & servitutem sibi constitutam esse, *ut dixi in præcedenti q.* nonne satis est si probet unum tantum, scilicet servitutem sibi constitutam esse? *quod videtur per d. l. loci corpus. §. si quis mihi si servitus vend. & per l. unde §. hoc autem. & ibi fin autem. & ibi, jus esse sibi reficiendi. ff. de itin. actuque priv. gloss. movet istam q. in d. §. hoc autem. & dicit, si à primo incipias, scilicet à possessione vel usu, duo sunt necessaria, probare te usum hoc anno, & tibi competere servitutem. Secus si ab altero incipias, scilicet à probatione proprietatis, videlicet servitutem constitutam esse. Nam tunc illam probare tantum sufficit: sicut alias dicitur, nulla possessio amittitur, nisi corpus & animus interveniant, *ut de acquiren. poss. l. quemadmodum.* quod est verum si à corpore incipias, secus si ab animo: quia tunc sufficit solus animus, *ut l. 3. §. in amittenda. eod. tit.* Item sicut & alibi lex dicit, docere debet actor suum interesse in actione ad exhibendum tempore litis contestatæ, & non tempore sententiæ, quod est verum, si à tempore litis contestatæ, incipias, secus si à tempore sententiæ, quia tunc illud sufficit: *ut ff. ad exhib. l. tigni. §. ultri.* Simile etiam habetur *in l. potuit. C. de jure delib. & l. si liqueat. C. de inoffic. don.* & dicit Bartol. *in d. §. hoc autem.* quod istam opi. videntur tenere omnes Dd. tamen secundū gl. ibi, huic opinio. obstat quod dicitur *in d. §. hoc autem. ibi,* cæterum si desit alterutrum, deficit interdictum. Sed expone secundum glo. Alterutrum, pro altero, *sicut & alias. ff. de leg. 1. l. si ex toto. §. 1.* Vel aliter potest dici. & ista est secunda opinio secundum gloss. *in d. §. hoc autem.* videlicet si in confessoria prohibetur quis reficere, satis est si probetur servitutem competere agenti confessoria, sed in hoc interdicto duo probari debent, *ut dictum est.* & istud placet Bart. *in d. §. hoc autem.* & videtur hoc tenere gloss. *ibi,* & Ros. *in loco præalleg.* qui dicit quod nihil predest in judicio agere hoc interdicto, sed tantum in confessoria, quæ minori onere probandi gravatur, quod intellige de isto secundo interdicto seu secundo capite, *de itine. actuque refic.* secus in primo: quia in illo non requiritur, quod probetur, quod sit servitus constituta, *ut supra dixi.* Unde tu sis cautus, ut si impediaris reficere iter aut actum vel viam potius intentes confessoriam, quam interdictum de itin. actuque refic. Ultimo \* quæro, quare in hoc interdicto si proba me esse in quasi possessione viæ, itineris, vel actus, habeo necesse probare, quod sit mihi invito servitus constituta. & quare non sufficit sola quasi possessio, cum & hoc alias in rebus corporalibus sufficit, quia si proba me possidere, non habeo necesse aliud probare.*

Q9 3

&amp; nisi



& nisi actor probet quod intendit, possessio remanet apud me: *ut l. final. ff. de rei vend. § l. 2. C. de probatio. cum simil.* Item quia hoc est in liberali causa, quæ est res favorabilis. *l. libertas. ff. de reg. jur. & prætor favet libertatibus: ut l. 3. ff. de alien. jud. mu. cau. fac. § §. fin. Instit. de dona.* tamen si possideo aliquem servum, & ille dicat se liberum, non habet necesse probare se liberum, nec ego habeo probare illum esse servum, cum sufficiat mihi sola possessio. *C. de prob. l. § si possessione, § l. vis ejus,* cum favorabilior sit causa personarum, quam rerum: *ut l. sancimus. C. de sacros. eccles.* Respondeo secundum Rof. *in dicto suo libello, si tu habes servitutem via, &c.* quæ non est in promptu. Nam qui servitutem sibi deberi contendit semper in alieno molitur, & in re aliena intendit illam sibi deberi: alioquin si res esset propria, servitus peti non posset. *l. uti frui. ff. si usus fruct. per.* Unde ex quo certum est, quod servitutem mihi assero in alieno, necesse est quod debeam probare, quod mihi debeatur per stipulationem, vel testamentum, vel longo tempore, aut longissimo, *ut dixi in præcedenti lib. in §. qu. prin.* nam quodlibet prædium præsumitur liberum, nisi probetur servitus impedita: *ut l. altius, C. de serv. § aqua.* An in rebus corporalibus sufficit mihi sola possessio. Nam si possideo, non habeo necesse aliquid probare, cum de intentione actoris non constet: *ut d. l. fi. C. de rei vend. § l. qui accusare, C. de eden.* Sed si constaret de intentione actoris, tunc prior haberet necesse probare, qualiter illa esset sua, *ff. de rei vend. l. officium.* Sed quando dico servitutem me quasi possidere, quia constat de intentione adversarij, id est, quod prædium est suum, necesse habeo probare servitutem mihi constitutam esse, vel alio modo mihi debitam: & hic est casus ubi quis possidens, obtinet partem actoris, *ut Instit. de act. in §. æque.* Item ire per fundum alienum, cuilibet liberum est: prohibere tamen ingredi volentem possum: & si ingrediatur, injuriarum tenetur: postquam tamen ingressus est, illum prohibere non possum prohibitione non interveniente. *ut l. injuriarum, §. fin. ff. de injur. § Instit. de rer. div. §. plane. de quo dic. ut dixi supra in vers. quæro pen.* Nec obstat quod dixi de servo proclamante, quia ex hoc quod servus est in possessione servitutis, & proclamat in libertatem, dicit se liberum, & affirmativam proponit. unde merito debet se probare liberum. In servitutibus autem contra. Si enim possideo, & dominus prædij servientis intentet negatoriam contra me: ego ei contradicam, jus esse mihi eundi agendi, quia affirmativam propono, illam probare debeo. Idem est in servo: cum enim

servus

servus proclamat in libertatem, & ego nego ipsum esse liberum: quia simpliciter factum nego, non debeo probare, ac sufficit mihi sola possessio. Ille autem qui dicit se liberum, cum affirmativam ponit, tenetur ipsam probare. *Et habetur in l. scriptus. ff. de nov. oper. nunt. Et in l. æque. Institut. de act.* Cætera circa istam materiam vide in superiori libr. in tit. de serv. iurine. seu aditus. *Et in tit. de aditu seu itinere, Et quæ dicam in sequenti titulo.*

## A D D I T I O.

a *Conceditur.* Quando aliquid alicui conceditur, licet ad aliquem usum, an censeatur concessa proprietas, vide Cor. 4. volum. consi. 295. *Et consi. 83.* Utrum concedens concedat necessaria omnia quæ sequuntur ex illo? Respon. quod sic, 8. dist. quo jure, *Et de jure, Et de offic. de le. cum super, de dolo, Et contr. cum dilectus.*

b *Factum.* Utrum plus sit facto consentire quam verbo? Respon. quod sic, gl. est in c. in causis. de elect. vide gloss. in c. dilecti filij el 2. de app. ubi plus factis loquimur, factum ubi promittitur venit quod interest in obligationem, ff. si quis in jus voca. non ier. l. eum qui.

c *Res legata.* Quilibet in traditione suæ rei potest pactum apponere, dummodo sit legibus approbatum l. in traditionibus, ff. de pact. de condit. c. verum in gloss. rem habere videtur qui fruitur pretio ejus, ff. de usufruct. l. quia qui pretio, & vide Corn. 2. volum. consi. 84. *Et consil. 199. incip. in præsent.*

d *Venditione.* Adverte quod si vendens intendit vendere unam rem, & emens intendit emere aliam in substantia, non valet venditio: ut vendens intendit unum agrum vendere, & emens alium emere. l. in venditionibus. ff. de contrah. empr.

e *Emphyteu.* Emphyteuta, & vasallus ad tempus constituti non tenentur cavere de restituenda re vel salvanda. glo. est sing. ff. de usufr. l. 1. Sed contra videtur casus. C. de leg. l. 2. Bal.

f *Fundum.* Petendo simpliciter, nunquid videatur petere servitutem? gloss. est not. quod sic. in l. rei appellatione, ff. de verb. sign.

g *Damnum.* Damnum præsumitur in dubio datum à proximioribus & vicinioribus. text. est not. in l. 1. in princ. ff. ad Sylla. de fundo instructo. leg. si ita testam. in fin. ff. loc. l. dominus horreorum, & non apparente malefactorum tenentur ipsi. ff. de incen. ruin. *Et naufrag. l. ne quid naufr.* vide Iacob. de Aret. in autb. nulli judi. §. quia vero.

h Pos-



h *Possessio.* Possessio violenta non relevat possessorum ab onere probandi. *C. de probat. l. si vis*, & ibi per Bart. & Innoc. in *cap. secundo. extra de serv. non ordin.*

i *Negator.* Si in iudicio deducatur quis habeat necesse probare, vide *gl. ff. de oper. nov. num. l. si prius*, Digestis, de itin. actuque pri. l. 1. §. hoc interdictum. Ray. sed qualiter in negatoria probatur de jure suo, in rubr. eod. quod per vicinos, qui prope stant, ut dicit gloss. in d. l. 1. §. hoc interdictum Bald.

k *De negatoria.* Dic ut per Bart. in *ca. cum ecclesia Sutrina, de caus. poss. & proprie.* & per Dyn. *Instit. de act. §. æque.*

l *De negativa.* Negativa quomodo sit probanda, vide Corn. 1. volum. *consil. 100.* Et probatio negativæ videtur impossibilis, si non est coarctata loco & tempore in 2. volum. *consil. 43.* Et negativa est probanda per eum qui se fundat in ea, vide in 4. volum. *consil. 87.* & vide Alex. 3. volum. *consil. 136.*

m *Reficere.* Quid sit reficere, tex. est melior, quam sit in jure, *ff. de riv. l. 1. §. deinde ait prætor reficere.* Bal.

n *In rebus corporalibus.* An in corporalibus requiratur animus & corpus, id est, voluntas & factum: nam incorporalia facto possidentur. *ff. de serv. urb. præd. l. servitutes quæ in superficie. in fin. principij.* Ita notat Innoc. in *ca. literas. de rest. spol.* unde omnia incorporalia juris intellectum habent, quia jura sunt. Sed quædam inhærent rebus corporalibus, ut jurisdictionis, quæ adhæret territorio: ut *C. ubi & apud quos. l. fin.*

#### De servitutibus actus.

#### CAP. II.

- 1 Actus est jus agendi vel jumentum, vel vehiculum.
- 2 Actum qui habet, an iter quoque habere dicatur.
- 3 Actus & iter in quo differant, & convenient.
- 4 Iter, qui habet, instrumenta agrorum ducere nequit: sed qui actum habet, sic.
- 5 Actus, & via in quo differant.
- 6 Actus latitudo quanta esse debeat.
- 7 Servitus actus si tam angusto loco concessa fuerit, ut neque vehiculum, neque jumentum per locum perducere possit, an actus, vel iter esse dicatur.
- 8 Actus servitutem in fundo habens, an per quamlibet ejus partem servitus actus usui possit, & aliquando per unam, aliquando per aliam.
- 9 Actus electio ad quem spectat, quando sine ulla loci determinatione constituitur, an scilicet ad constituentem, & ejus heredem, an illi, cui actus servitus constituta fuerit.

10 Actum

- 10 *Actum per certum locum si quispiam alicui cesserit, an possit postea pluribus per eundem locum actum cedere.*
- 11 *Actus ani si deberetur : ut vehiculis trium generum uteretur : & alio genere usus fuerit : vel quid superfluum egerit : an per hoc ipsam servitutem amiserit.*
- 12 *Actus servitutem si fundus debeat : & vi fluminis pons occupatus sit : & postea alluvione restitutus : an servitus amissa in pristinum statum restituatur.*
- 13 *Actus servitutem locus debens, si quis inundatus fuerit : an dominus fundi pati teneatur : quod possit ille cui servitus deberetur in alia parte fundi agere.*

**D**E secunda \* servitute rustica, quæ actus dicitur, nunc est videndum. 1  
 Actus est jus agendi, vel jumentum, vel vehiculum. *l. 1. §. actus. ff. de serv. rust. præd. & §. actus. Inst. co. & intellige agendi, ducendi ad manum, vel ante se, vel subtus se. ut nota gl. in dictis iuribus*, ita quod qui iter habet, actum non habet : qui actum habet, & iter habet : eoq; uti potest sine jumento, ut ibidem dicitur. Sed contra hoc ultimum opponitur, & videtur quod imo ille qui actum habet, iter non habet : quia iter & actus sunt diversæ & separatæ servitutes, ut patet ex earum diffinitione, *ut l. loci corpus, §. 1. ff. si serv. vend.* & una potest esse sine alia, ut ibi : nec una inest in alia : *ut l. 1. ff. de adi. leg.* & adeo sunt diversæ istæ servitutes, iter, & actus, ut si primo petij iter, & succubui, nihilominus actum petere potero : *ut l. si jure, §. si quis iter. ff. de except. rei jud. & notat. gloss. in d. §. 1.* Nec etiam ille, qui habet actum, potest habere servitutem itineris : quia tunc haberet duas servitutes : & una dempta, altera maneret : *l. si ædes meæ, in princip. Digestis, de serv. urb. præd.* Quod tamen lex negat, quia adempto itinere ubi debetur actus, nihil amittitur. *ff. de adi. le. l. 1.* ad hoc respondeo secundum gloss. *in d. l. 1.* quod iter unum est, quod est servitus, aliud quod non est servitus, sed quædam commoditas, quæ inest in servitute actus. Si \* queritur de isto secundo itinere, scilicet quantum 2  
 ad commoditatem, & non quantum ad servitutem : & tunc qui actum habet, iter habet : *ut not. gloss. in l. 1. §. actus. ff. de serv. rust. præd. & Inst. eod. §. actus, & in d. l. loci corpus, §. 1. si serv. vend. & in d. l. 1. ff. de adi. le. & non potest, secundum gloss. ibi, ista commoditas separari ab actu, & potest esse ratio, quia ista commoditas itineris dicitur esse pars integralis ad actum : quia ex commoditate itineris, & agendi constituitur actus : ut l. si pupilli, §. qui actus, ff. de oper. nov. nun. secundum gloss. in l. si nunc. §. si quis iter. ff. de exec. rei jud. & ita not. Bart. in l. qui usumfr. ad si. ff. de verbor. oblig. dicit tamen not. gloss. in d. l. loci corpus. quod etiam quo ad*

R r

com-



- commodum potest esse unum indubitanter sine alio, ut quia sic in constituenda servitute sit actum, ut solus tantum iret, vel cum socio, vel cum equo, vel vehiculo tantum. Pro hoc text. in *l. servit. §. modum, in princip. ff. de servit.* Si vero loquimur de primo itinere, quod est servitus, & istud non continetur sub servitute actus: imo tunc sunt duæ diversæ servitutes, & partes separatae. & ita loquuntur contraria. Vidimus \* divisionem servitutis actus, nunc secundo loco declaremus, in quo differant, & convenient actus & iter. Et breviter in hoc differunt. Nam iter est, quo quis pedes vel eques cōmeare potest. Actus vero, ubi etiam armenta trahere, & vehiculum ducere liceat: ut *l. iter. ff. de serv. rust. præd.* & exponere armenta, ut sunt boves: ut *l. boves, in princ. de ver. sign. & l. servis legatis, §. armento. ff. de leg. 2.* Sed alias habetur in litera armamenta. & gloss. ibi, exponit. i. instrumenta agrorum. \* Unde ex hoc nota, quod qui habet iter: non potest ducere instrumenta agrorum, sed si habet actum sic, & intellige trahendo ipsa instrumenta per terram, alias non haberet dubium. imo dum loquitur ibi de actu, dicit & armenta, nihil operaretur: contra *l. si quando de leg. 1. cum sim.* Item est alia differentia, quia qui habet iter, non potest plaustrum seu vehiculum ducere vel jumentum ante se vel post se. Sed ille qui habet actum, bene potest. *l. qui sella, in princip. ff. de serv. rust. & probatur in l. 1. §. cod. titu. & Instit. cod. §. 1.* & intellige de jumentis & armentis. imo ille qui habet actum, nedum potest secum ducere boves: sed etiam equos & equas, aut mulos oneratos, secundum Dom. Paul. in *d. l. inter actum. in fin.* Conveniunt autem in hoc iter & actus, quia qui habet iter vel actum non potest trahere lapidem, aut tignum per terram, nec in eis hastam rectam ferre licet: quia neq; eundi, neq; agendi gratia id faceret, & possent fructus lædi: ut *d. l. qui sella, in princ.* & ideo licet possibile sit, quod frumenta non lædantur, inferre tamen hastam rectam non possunt: quia inspicitur quod evenire potest: ut not. gloss. Secus est in illo, qui habet servitutem viæ, quia & trahendi lapidem aut tignum, & rectam hastam ferendi jus habet, si modo fructus non lædat: ut *d. l. qui sella, §. 1.* Potest tamen modus adjici in servitute actus, puta quo genere vehiculi agatur, vel non agatur, veluti cum equo duntaxat, vel ut certum pondus vehatur, vel certa res portetur: ut *l. servitutes, §. modum, ff. de servitut. & l. si cui in princip. quemadmodum serv. amitt.*
- 5 Quæ autem \* sit differentia inter actum & viam, vide per gloss. Instit. de servit. §. via. & in *l. 1. §. 1. ff. de servit. rust. præd.* & dicetur in titul. sequenti



quenti circa princip. Tertio videamus, \* quanta latitudo actus esse debeat, & dicendum est, Aut latitudo non est demonstrata: quia de ea nihil est dictum, & tunc arbitrio iudicis statuenda est, *ut l. certo generi. §. latitudo, ff. de serv. rust. præd.* ex quo patet, quod latitudo actus non designata, designatur per iudicem non per l. quod secus est in via, *ut l. viæ latitudo, cod. titu. de quo dicam in sequenti titul. circa princ.* Quibus adde quæ dixi supra *titu. proxime, vers. item quæro quanta debet esse latitudo itine. & versicul. præcedenti.* Sed \* quid si tam angusti loci demonstratione facta servitus actus concessa est, ut neq; vehiculum, neq; jumentum per illum locum perducere possit, an erit actus vel iter & videtur quod non sit iter, quia illud non fuit concessum. Item nec actus, quia est contra naturam illius servitutis, *ut l. inter actum, ff. de serv. rust. præd.* Unde dicitur illud. Quod potui, nolui, quod volui, implere nequivi. *ut l. multum interest. Cod. si quis alte, vel sibi, & in c. cum super Abbatia, extra, de offic. de leg. cum sim.* dic quod habetur iter, & non actus, *ut est casus in l. si tam angusti. ff. de serv. de quo dic ut ibi per Dd. & plenius in titul. de serv. viæ, & in tit. sequenti.* Quarto \* principaliter quæro, an habens servitutem actus in fundo, possit agere, id est, uti servitute actus per quamlibet ejus partem, & aliquando per unam, aliquando per aliam? dic *ut habetur in l. si certo generi. §. si totus, ff. de serv. rust. præd.* ut plene dixi in *tit. præcedenti, vers. quæro nunquid habens servitutem itineris.* \* Item ad quem spectet electio actus, quando sine ulla loci determinatione constituitur, an ad constituentem & ejus heredem, an illi cui servitus est constituta? *Vide quæ dixi in præcedenti libr. 9. qu. princ. & in tit. præcedenti, versicul. quæro etiam quid si legatum.* Quæro quinto, quid si per \* certum locum quis actum alicui cesserit, an possit postea vel pluribus per eundem locum actum cedere? Dic regulariter quod sic: *per l. qui per certum, ff. com. præd. & per l. 2. §. 1. ff. de serv. rust. præd. l. Lucio, Dig. de aqu. quot. & essi. quod declarata, ut dixi in tit. præcedenti, versic. quæro circa prædicta.* Quæro \* sexto, circa amissionem servitutis actus: uni actus debebatur, ut vehiculis trium generum uteretur, & alio genere fuit usus, vel si amplius quam licuerit, vexerit: vel si latiore actu usus sit: aut si plura jumenta egerit, quam licuerit: an per hoc servitutem amiserit? Dic quod non. & idem in similibus, in quibus quis plus facit, quam ei licuit: non tamen propter hoc ei plus conceditur, quam pactum est in servitute habere: *ut l. si cui, in prin. ff. quemadmodum servit. amit.* Item si fundus debet servitutem actus, &



pons vi fluminis occupatus est, & postea alluvione restitutus : an servitus amissa in pristinum statum restituatur ? *Videl. loci corpus, in princip. ff. si servit. vendicetur. & quod late scripsi in tit. præced. versic. item nota. quod si fundus.* Item locus\* debens servitutem actus, est aquis inundatus : an teneatur dominus fundi pati, quod possit ille cui servitus debetur, agere in alia parte fundi ? Vide quod plene scripsi in servitute præcedenti, versicul. *sed quid si locus debens servitutem.* Cætera circa istam materiam vide quæ dixi in titul. præcedenti, quia multa contraria sunt inter iter & actum, ut ibi patere potest. & vide etiam quæ dicuntur in titu. sequent. ubi plura quæ dicuntur de via, convenient huic servituti.

## De servitute viæ.

## CAP. III.

- 1 Via est ius eundi, agendi, & ambulandi.
- 2 Via & actus an inter se differant.
- 3 Strata quid proprie sit.
- 4 Viæ latitudo quænam sit, quando viæ servitus promissa fuerit.
- 5 Pedis mensura quænam sit.
- 6 Viæ vel stratæ latitudo, in qua servitus non debetur, quænam sit.
- 7 Servitus una vel plures quando dicatur, & quomodo cognoscatur.
- 8 Fundorum dominantium ad pluralitatem plures servitutes resultant, etiam si unus tantum fundus pluribus serviat.
- 9 Servitus una vel plures si cognoscantur, quæ utilitas resultet.
- 10 Viæ caput, & finis, & medium, & latera quo in loco esse dicantur.
- 11 Ædificium juxta plateam auctoritate publica si destruat, an platea amplietur, & utrum via juxta illud ædificium destructum desinat esse, & incipiat esse platea, an via remaneat sicut erat primo.
- 12 Statutum si dictaverit, quod in platea pæna duplicetur : ubi platea sit, & incipiat.
- 13 Via media quæ dicatur.
- 14 Viæ caput quantum spaciū occupet, quantum pes, seu finis, & quantum medium.
- 15 Viæ mensuratio unde incipere debeat.
- 16 Via quoduplex esse dicatur.
- 17 Regalia quæ proprie dicantur.
- 18 Viam esse publicam ad probandum quid requiratur.
- 19 Via in publica an unicuique ire licitum sit & ducere currum vel plaustrum, aut lapides.
- 20 Ius eundi per viam publicam an præscribi possit.
- 21 Via publica cuius sit.
- 22 Loca publica an vendi vel alienari possint, & per quem & quomodo.
- 23 Civitas Paduæ non potest facere aliquod statutum, nec aliquid alienare sine Venetorum licentia, apud quos omnis administratio existit.

24 Per

- 24 *Per viam publicam an privato licitum sit aquam simpliciter ducere, vel per conductum ligneum, vel lapideum.*
- 25 *Ponticeclos seu pontes facere an supra viam publicam licitum sit.*
- 26 *Via publica an per privatum aliquo modo occupari possit.*
- 27 *Via publica an claudi possit.*
- 28 *Domus vel fundus, qui undique sunt: si unus tantum essent, an ille solus viam publicam claudere possit.*
- 29 *Viam publicam si quispiam impediatur, vel claudatur, an contra claudentem vel impediendentem agi possit.*
- 30 *Viam si aliquis clausit, an propria auctoritate clausuram frangere valeam.*
- 31 *Via publica quæ est in una contrata, si claudatur, an alius de alia contrata, cujus parum aut nihil interest, agere possit, ut dicta clausura destruat.*
- 32 *Via publica duarum communium si sit, per quam eant currus communium utriusque, cui ex dominis territorij applicanda sit.*
- 33 *Statuto si caveatur, quod vulnerans in via publica magis puniatur, quam si alibi vulneret, & aliquis percussit in via privata, per quam iter publice fiebat, an puniatur, ac si via publica vulnerasset.*
- 34 *Statutum si sit, quod si quis fundum vendiderit, coherens seu confinis aut collateralis idem pretium presentare possit, & fundum venditum ab emptore vindicare: si aliquis fundum vendat, & vicinus, qui habet alium fundum propinquum via tamen publica interveniente, vigore dicti statuti pretium presentare velit, an possit.*
- 35 *Federicus Imperator condidit quandam legem Græcam, quæ jus prothomifios vocatur.*
- 36 *Via communis si ad castrorum fontes existat, ad cujus jurisdictionem prædia pertinere præsumantur.*
- 37 *Fundum vel domum si quispiam legaverit, vel vendiderit, an concessum videatur, quod ex fundo exteriori, vel vendenti viam habere debeat: vel si duo fratres sint, aut socij, & unum fundum dividant, an in dubio actum videatur, quod unus per alterius partem viam habere debeat.*
- 38 *Via publica si aquis inundata, aut aliter destructa fuerit, an per vicini fundum iri possit.*
- 39 *Viam publicam si quispiam in vicini agrum rejecerit, an is per cujus fundum via publica facta sit, contra ipsum agere possit.*
- 40 *Vie rejectæ actio quæ competat, & quæ etiam necessaria sunt ad hoc ut competere habeat.*
- 41 *Vie rejectæ actio propter quid competere dicatur.*
- 42 *Via rejecta ut moveatur si agatur, quid iuris.*
- 43 *Si quispiam egerit contra vicinum suum, qui vim publicam in fundum suum rejecerit, & per vie rejectæ actionem interesse suum consecutus fuerit, an postea viam claudere poterit.*
- 44 *Viam privatam si quispiam per vicini sui fundum rejecerit, nunquid actione privata agatur.*



- 45 *Vie rejecta in actione quomodo libellus formari debeat.*  
 46 *Vie rejecta in actione quomodo actor & reus positiones formare debeant.*  
 47 *Viam munire vel reficere an quilibet teneatur.*  
 48 *Clerici ad viarum reparationem an teneantur.*  
 49 *Gabella pro claustris & curribus, quæ pro vie refectione ad portam soluitur, si imponatur: an ecclesia teneatur.*  
 50 *Civitas vel villa si de novo unam viam facere velit, & onus rebus pro vie vel pontium expensa imponere voluerit an etiam ipsis ecclesiis imponi possit.*  
 51 *Vie ad refectionem an scholaris, vel qui domum conduxit, teneatur.*  
 52 *Emphyteuta seu livellarius an viam publicam ante domum emphyteuticam reficere teneatur.*  
 53 *Vsfructuarius an ad vie refectionem teneatur.*  
 54 *Maritus, qui fundum dotalem juxta viam publicam habet, quæ refici debet, an ad ipsam refectionem teneatur.*  
 55 *In domo aliqua si quispiam gratis habitet, nunquid ad vie refectionem teneatur.*  
 56 *Viam an quis reficere teneatur, si prius domui cedere voluerit, quam juxta viam habeat.*  
 57 *Via publica si destructa non fuerit ex antiquitate vel casu, sed aliquis ipsam exaravit, seu aliter destruxit, an ipsi vicini teneantur.*  
 58 *Viam si quispiam destruxerit, & non habeat unde solvat, an vicini ipsam reficere cogantur.*  
 59 *Viam publicam si quispiam reficere voluerit, an possit & quomodo.*  
 60 *Statuta de refectione vie loquentia, an purgationem comprehendant, & quis purgare dicatur, & quomodo etiam libramentum capiatur.*  
 61 *Viam publicam qui purgare tenetur quid facere debeat.*  
 62 *Viam publicam si quispiam reficere voluerit, & ab alio impediatur, qua actione in impediendum agatur.*  
 63 *Interdictum via publica ad hoc, ut contra impediendum reficere competat, quæ necessaria sint.*  
 64 *In interdicto de via publica, quomodo libellus formari debeat.*  
 65 *In interdicto de via publica quomodo actoris & rei positiones formari debeant.*  
 66 *Via in publica si quispiam aliquid ponat, vel ædificet vel immittat eo casu, quo non potest: quo jure contra ipsum agatur.*  
 67 *Interdictum de via publica si sit unum, siue duo, quæ necessaria sint ad hoc, ut ista interdicta dentur.*  
 68 *Via qualiter publica, vel privata, aut vicinalis dicatur.*  
 69 *Libellus in interdicto, quando quis ædificabit in viam publicam, vel aliquid immittat, aut ædificare vel immittere velit, quomodo formabitur.*  
 70 *Positiones actoris & rei in tali interdicto qua forma formari debeant.*  
 71 *Via publica ire, & agere, & plaustrum ducere, cum regulariter concessum sit, si quis ab aliquo, qui prohibere non potest, impediatur, quo remedio ei succurratur.*  
 72 *Libellus in interdicto, ut liceat ire, agere, &c. quomodo formare debeat.*

- 73 *Positiones in interdicto, ut liceat, &c. quomodo formari debeant*  
 74 *Pedagia qui colligunt ab his qui per viam publicam vadunt, an de jure possint pro-*  
*hiberi exigere, & colligere:*  
 75 *Via de publica in actione, an procurator constitui possit.*  
 76 *Actioni de via publica, an fidejussor accedere possit.*  
 77 *Libellus quomodo super via privata formari debeat, quando dicitur, quod via ser-*  
*vitus debetur.*

**V**ia\* est tertia servitus rustica : quæ sic diffinitur. Via est jus eundi,  
 agendi, & ambulandi, *ut l. 1. §. via ff. de serv. rust. præd. & Instit.*  
*de serv. §. via.* quæ verba declara, *ut dixi in duobus titulis præcedentibus,*  
*in princ. & iter & actum via in se continet, ut dicitur in dictis juribus.* Et  
 licet sint tres servitutes diversæ separatae, tamen via continet in se iter &  
 actum cum commoditate. quod declara, *ut dixi de actu continente in se i-*  
*ter, in tit. præcedenti. circa princ.* \* Et ex hoc videtur inferri, quod nihil  
 plus invenitur in via, quam in actu, & sic nulla sit inter istas servitutes dif-  
 ferentia. Tu tamen dicas contrarium, videlicet quod imo sunt aliqua dif-  
 ferentia, & quod plus invenitur in via, quam in actu. Prima differentia  
 est, quia qui habet viam, potest trahere trabem, & lapides, & rectam fer-  
 re hastam, quæ non permittuntur habenti actum, *ut l. qui sella. §. 1. & §.*  
*qui viam. ff. de serv. rust. præd. & vide quæ dixi in tit. præced. in 2. q. prin.*  
*ante fin.* Secunda differentia est, si viæ latitudo non fuit designata per par-  
 tes, tunc tanquam incerta non est in actu, *ut l. viæ latitudo. & l. via con-*  
*stitui. in princ. & l. certo generi. §. latitudo. ff. de serv. rust. præd. & voluit*  
*glo. in l. 1. §. via. eod. tit. & Inst. eo. §. via.* \* Pro plena declaratione au-  
 tem hujus materiæ, quia vidimus quid sit via, quæro primo quid sit strata.  
 & dic quod est via matonata lapidibus vivis vel coctis, *ut l. 1. §. viam. ff.*  
*de via publica.* & ibi hoc not. Bart. qui dicit, quod in civitate Perusij ap-  
 pellatur via regalis vel consularis, & sic differentia inter viam & stratam,  
*ut probatur in l. absit. C. de privileg. domus August. lib. 11.* & ibi hoc etiã  
 not. Bart. qui dicit istud esse utile ad statutum, dicens, quod committens  
 maleficium in strata poena dupli puniatur. Nam si accusator dicit malefi-  
 cium esse commissum ei in via, non concludit poenam debere duplicari  
*ut l. 1. §. docere. ff. vi bon. rapt. quod nota.* \* Quæro secundo, quæ sit viæ  
 latitudo, quando servitus viæ promissa est? dic quod aut constituens ser-  
 vitutem designavit ejus latitudinem: & illa erit, & poterit constituere,  
 quod sit latior 8. pedibus, & angustior, dummodo eam latitudinem habeat,  
 qua.



- qua vehiculum ire possit : alioquin iter erit, non via, *ut l. via constitui. in princ. ff. de serv. rust. præd. & l. certo generi. §. latitudo. ver. in via aliud. eod. titu. & l. si tam angust. C. de serv. & vide quæ dixi in tit. præcedenti. versi. sed quid si tam angust.* Aut nulla latitudo per constituentem servitutem designata est : & tunc *per l. designatur*, quoniam viæ latitudo ex l. 12. tab. in porrectum, id est, directum 8. pedes habet, in anfractum, id est, ubi flexum est in angulis 16. *ut l. viæ latitudo. ff. de serv. rust. præd.*
- 5 *& not. glo. Instit. eo. §. viæ.* \* Pes vero est mensura, secundum Ildorum, quæ debet intelligi in dubio spacio quinque digitorum, ut est glo. not. in 17. quæstio. 3. sicut antiquitus. *& not. Bald. in l. 1. ff. si quis can. & ibi per Doct. & Alber. de Ros. in l. 2. circa princ. C. de his qui ad eccles. confug. & Salicet. in l. 1. in antepenul. quæst. C. de interd. & dixi in l. 3. in princ. ff. de interd.* ubi posui de multis generibus mensurarum & ponderum, *& ibi dixi*, quod digitus est minima pars agrestium mensurarum, & quod
- 6 uncia habet tres digitos : *dic ut ibi.* \* Quæro tertio, quæ sit aut esse debeat latitudo viæ vel stratæ, in qua servitus non debetur ? dic aut est via privata unius, quod potest esse. *ut l. 2. §. viæ publ. ff. ne quid in loco publ. & ista erit pro voluntate domini : quia in re sua quilibet est moderator & arbiter, l. in re mandata. C. man. aut est publica : & tunc debet esse secundum consuetudinem vel statuta loci, ut l. 1. cum gloss. & l. an in totum. C. de ad. priva. & l. 2. in princ. cum gloss. in vers. lege ne quid in loc. pub. facit gloss. in l. qui luminibus. ff. de serv. urb. præd.* aut nulla apparet consuetudo, & tunc aut dominus civitatis, vel populus, vel eam regentes volunt statuere latitudinem viarum, & possunt, *ut l. prohibere. §. plane. ff. quod vi aut clam.* alias in dubio standum est determinationi actoris, *l. viæ latitudo. ff. de serv. rust. præd.* Et adde prædictis, quod licet pertineat ad decorem civitatis, ut viæ & stratæ sint latiores & amplæ : tamen quandoq; deterius est, *ut probatur in l. 1. §. viam. ibi, latiore. ff. de via publica. & itin. pu. re. & ibi.* hoc vult Bart. & subdit, quod ipse vidit in civitate Caly, cum ibi essent multæ viæ amplæ, imposita fuit necessitas omnibus circum habitantibus occupandi & restringendi eas. Ratio, quia quando transitus erat in civitate propter nimiam latitudinem, civitas reddebatur debilior ad defendendum eam. & propterea dico, quod civitas Ianuæ reputatur
- 7 fortior ex eo : quod habet vias & stratas valde strictas. \* Quæro quarto, quando dicatur una servitus vel plures, & quomodo cognoscatur ? hoc ordinarie examinatur plene *in l. nam satis. §. 1. in glo. mag. ff. quemadm. serv.*



*serv. amit.* Tu autem in hoc sic distingue, per tres casus principales, quandoque debetur servitus ab uno uni, quandoque ab uno pluribus, quandoque à pluribus uni. Primo casu, quando debetur servitus ab uno fundo uni alteri tantum fundo, tunc subdistingue: aut isti fundi remanent diversi indivisi, & non habet dubium, quod sit unica servitus active & passive, ut patebit ex his quæ ibi dicentur: aut fundus debens servitutem, est divisus per dominum, & tunc ubi prius erat una tantum servitus viæ, tunc erunt duæ, *ut l. viæ. ff. de serv. & not. per gl. in d. l. nam satis. §. 1. in ver. debita. facit l. viæ constitui. §. quæcunque. ff. de serv. rust. præd.* licet in contrarium faciat *d. l. una est viæ*, cujus intelligentiam dicam in tertio casu principali. Aut fundus ille, cui servitus debetur, dividitur in duas, puta regiones: vel quia dominus vendit unam ejus partem: & idem, quia illa quæ erat prius ab initio una tantum servitus, nunc spargitur in duas, *ut l. viæ constitui. §. quæcunque. ff. de servitu. rust. præd.* nec potest quæri qui prius unâ, nunc autem plures servitutes debet, quia in alio relevatur. Nam ante divisionem vel conditionem partis, etiam per unam partem servitus retinebatur, *ut d. l. nam satis. §. 1. in princ. & d. l. una est viæ.* quod non est post divisionem vel venditionem partis fundi dominantis: quod non utendo parte una divisa vel alia, ultimo tempore illa amittitur: nec per aliam partem qua usus est, servitus retinetur, ex quo sunt effectæ plures servitutes viæ, & pro hoc allego *gl. in d. l. nam satis. §. 1. in gloss. mag. circa princ. vers. si autem diviserunt & fundum dominantem.* Secundo casu principali, quando debetur servitus ab uno pluribus, tunc subdistingue: Aut hi plures diviserunt omnem fundum dominantem, aut non diviserunt: si non una est servitus, cum uni tantum prædio, & ab una tantum debita sit, *ut dixi supra in primo casu. in princ.* & licet fundus dominantis sit plerumque dominorum, tamen ex quo est indivisus, dicetur unus, & non plures: & magis consideratur conditio fundi, qui unicus est, quam pluralitas dominorum: quia servitus non debetur personis dominorum, sed ipsi fundo, *ut est text. in l. 2. §. 1. si serv. vend. & in l. unus ex socijs. ff. de servit. rust. præd.* Si vero diviserunt fundum dominantem, tunc illa servitus quæ erat prius una ab initio, spargitur in duas, *ut d. l. viæ constitui. §. quæcunque. de serv. rust. præd. & l. viæ. ff. de serv.* & ita *gloss. mag. circa princ.* quæ subdit, quod dominus prædij servientis non poterit de hoc conqueri, quia in alio relevatur, *juxta l. cum qui. in princ. ff. de jurejur.* nam ante divisionem etiam per unum socium servitus retinebatur, *ut d. l. nam satis. §. 1. in*

S f

princ.



8 *princ. in vers. amiseris.* sed post divisionem non retinetur, sed unusquisque sibi usurpat & deperdit, & hoc vult etiam glo. *in d. vers. amiseris.* & idem multo magis dicendum est, quando debetur servitus ab uno fundo pluribus ab initio divisus tempore constitutæ servitutis, *ut l. si ades meæ. in prin. ff. de serv. urba. præd.* & idem quando fundi dominantes erant divisi & ejusdem domini, eadem ratione. \* Ex quo not. quod ad pluralitatem fundorum dominantium plures resultent servitutes, etiam si unus tantum fundus pluribus serviat: *ut ibi.* & hoc etiam not. Paul. *in l. una est via. de serv. rust. præd.* Tertio casu principali, quando debetur servitus à pluribus uni, tunc etiā subdistingue: Aut plures domini fundi servientis nō dividerunt suum fundum servientem, & erit una tantum servitus, *ut dixi in cap. præcedenti, not. gloss. magnam in d. l. nam satis. §. 1.* Aut dividerunt, & tunc aut dividerunt per longitudinem, aut per latitudinem, *secundum gl. in d. l. nam satis. §. 1.* Per longitudinem, quando totius longitudinis viæ unusquisque dominorum fundi servientis partem habet à principio usq; ad fin. ita quod veniat usq; ad fundum dominantis: Per latitudinem, tunc dicitur fieri divisio, quando unus solus viam solidam habet passive, usq; ad certum terminum æqualiter vel inæqualiter positum, & alter ab eo usq; ad finem, ita quod per unum tantum ex eis sic divisus, immediate pervenitur ad fundum dominantis, & istud teneas: licet gloss. *in d. l. nam satis. §. 1.* ponat etiam aliam opinionem, quæ in effectu est eadem, sed non ita clara. Primo casu, quando plures domini ejusdem fundi servientis dividerunt fundū servientem per longitudinem, & tunc subdistingue, quia aut servitus debebatur ab illo fundo communi nunc diviso, & certa & determinata parte illius fundi, aut indeterminata, ita quod per quamlibet partem fundi ire possit, & eam partem vertere: quia actum sit, ut possit ire, modo per unam partem, modo per aliam, si servitus debebatur in certa & determinata parte fundi? Tunc dic secundum gloss. *in d. l. nam satis. §. 1.* Quod si tantum spacij est in cujuslibet prædio, quod sufficiat ad viam, & erunt duæ servitutes, perinde ac si in duobus fundis constitutæ essent ab initio. Aut non est tantum spacij, & tunc una tantum servitus remanebit. Sed mihi videtur, quod non sit bene dictum, quando tantum spatij relinquitur in cujuslibet prædio, quod sufficiat ad viam: nam tunc non possunt esse duæ servitutes viæ, sed una tantum: quia si servitus est constituta in certa determinata parte fundi communis duorum & plurium, & postea dividitur ille fundus: si illa pars in qua est constituta servitus, remanet in una parte fundi



fundi assignata uni ex dominis, illa pars fundi sola debet servitutem, & cæteræ partes debent esse liberæ, cum per illas partes fundi, etiam dum esset communis, non posset ire, quia liberæ erant : *ut est text. in l. certo generi. §. si totus, vers. ac si iter. ff. de ser. urb. præd.* Aut servitus debebatur fundo cōmuni, ita ut per quamlibet partem fundi viam haberet : & ut etiam vertere posset, non facta divisione, eundo per unam partem, retinet servitutem in omnibus partibus. Cum facta fuit divisio, sunt duæ, & perinde observatur, ac si in duobus fundis à principio duæ servitutes essent constitutæ : ideoq; potest altera amitti tempore, altera usurpari : nec lugeat rusticus cui servitus debebatur, quod facto dominorum fundi servientis conditio sua sit facta deterior, cum prius, id est, ante divisionem, una parte utendo, totius fundi retinet servitutem : quia hoc ei commodum devenit, ut duas nunc habeat vias, & earum commoditatem : *ita dicit glo. magna in d. l. nam satis. §. 1. in fin.* Pro hoc facit ille §. 1. circa princ. ibi, nec fit ulla injuria. *ut l. cum qui, in princip. ff. de jurejur. & quod dixi etiam in 1. & 2. casu principali.* Secundo casu, quando plures domini ejusdem fundi servientis diuiserunt ipsum per latitudinem : & tunc remanet una tantum servitus : sicut si à principio constituta esset servitus uni fundo per plures fundos continuos, ita ut unus tantum eorum sit contiguus dominanti, & alij sint adinuicem contigui : *juxta l. tria prædia. ff. de servit. rust. præd.* Nam hoc casu una tantum esset servitus, quæ debetur uni fundo, licet per plures fundos eodem modo, ut dictum est, debeat. & iste est casus quem ita intelligo *in l. una est via, eod. tit.* & hoc intelligo sive servitus sit constituta in his duobus casibus proximis, in una certa parte, sive in indeterminata, ita quod possit variari. Et ratio diversitatis, quare quando fit divisio per latitudinem, est una tantum via : & quando fit per longitudinem, sunt plures, est, quia quando per latitudinem fit divisio in certa parte, quæ proxima esset fundo, cui servitus debebatur, non potest esse servitus nisi esset et in sequenti. nam in rusticis prædijs medium prædium impedit servitutem, *l. qui secula, §. fin. ff. de ser. urb. præd.* ideoq; cum unum jus sine altero esse non possit, merito in unum corpus & animam creantur. Ubi vero per longitudinem facta est divisio, nullum medium prædium impedit servitutem, & in una parte potest consistere servitus et si non sit in altera. ideo duæ merito appellari possunt, *secundum gloss. in d. l. nam satis, §. 1. post medium, ff. quemad. serv. amit.* Et per hoc habetur clare, quomodo possit cognosci an una tantum sit via, seu servitus viæ : an vero duæ vel

Sf 2

plures,



- 9 plures, quod bene not. quia est multum utile hoc scire. Utilitas \* autem huius investigationis est multiplex. Prima, quia si est unica tantum servitus, potest pro parte utendo tota retineri, & non potest in una tantum parte præscribi. Sed si duæ sunt, & una non utimur: illam perdimus, & non aliam: & sic una tantum potest præscribi sine altera. *ut l. una est via. D. de serv. rust. præd. & d. l. nam satis, §. 1. in princ. & ibi etiam not. per glo.* Aliquando tamen fallit ista regula, quod per partem tota servitus retineatur: quia in quibusdam jurib. episcopalibus potest præscribi ita, quod nō præscribatur in alijs, *ut in c. dilectis, in fin. extr. de capel. mon. & vide glo. in ver. & historia, & quod ibi not. in c. auditis, extr. de præscript.* Item est
- 2 utile propter interruptionem: quia si sunt duæ viæ, interruptio a facta in una, non extenditur ad aliam. Item potest esse utile, si ex forma statuti deberet solui certa gabella pro qualibet servitute viæ acquisita: quia si essent duæ, duplicaretur gabella. Item potest esse alia utilitas, quia si statutum disponit, quod quicumque jerit per fundum alterius cum plauistro, vel curru, debeat pro qualibet vice condemnari in 10. libris. Nam si quis jverit cū plauistro per plura prædia continua per latitudinem primo ex transverso: dicetur tantum semel ivisse, & una tantum pœna 10. librarum debet condemnari quia una tantum est via, quod semper ad hoc consuevi allegare: secus si ivisset per plura prædia, non ex transverso, sed incipiendo à capite eorum sic per longitudinem: quia tunc quot sunt prædia, toties reputatur ivisse, & debet pœna multiplicari secundum numerum prædiorum, quod singulariter not. & tene menti. Quæro quinto, in \* quo loco dicatur esse caput viæ, & finis, & medium, & latera. De capite dic, quod dicitur ille locus, per quem in illam viam ingredimur, juxta illud: In capite libri scriptum est de me. Appellat enim caput libri illam partem, per quam ad ipsum librum legendum ingredimur: *adde quod no. ff. sol. matr. super rubr. ubi not. quod non est caput libri: ut ff. ad leg. Falc. in l. quærebatur super illo verbo, tres partes. facit etiam l. prædys. §. balneas. ff. de leg. 3. & l. quod conclave. de dam. infect.* Sed si contingeret ut per omnes partes ipsius esset ingressus: tum caput illud & principium deberet dici, quod est versus meridiem: pes vero qui est versus septentrionem, secundum Bart. in tract. de insula, versi. quod mediam partem fluminis tenet. ubi plene examinat, quando dicatur caput & finis fluminis, & ecclesiæ, & aulæ, scholæ, & provinciæ, & similia. ubi omnino vide, & vide omnino plene per Bald. in rub. ff. de rer. divis. in 11. col. in ver. & est notandum quod agri.



agri. Vel etiam dic, quod si est una superior, ibi dicitur caput : pars inferior dicitur pes, & finis, secundum Bart. in d. tract. versic. quod si uno latere. ubi declarat quæ dicatur pars superior & inferior. Et prædicta sunt vera, nisi ex consuetudine loquendi & intelligendi aliter intelligeretur. arg. l. 1. §. 1. ff. ne quid in flum. pub. conjuncta l. librorum. §. quod tamen Cassius, de leg. 3. & l. Labeo, & quod ibi voluit Bart. de suppell. leg. De fin. viæ, dic quod ille locus dicitur finis viæ, per quem eximus, vel qui est inferior, vel versus septentrionem vel secundum consuetudinem prædictam. Item dicitur finis viæ quando intrat in alium locum, puta plateam vel aliū similem : ut probatur in l. fin. ff. de locis & itin. publ. ibi, exitum ad mare aut in urbem aut in flumina publ. aut ad aliā viam militarem habent. &c. & ibi hoc voluit Bart. in l. si ff. de ser. rust. præd. & ibi etiam Bart. \* Et 11 ideo dixit Bart. in d. l. si. de itin. publ. quod habuit quæstionem de facto, videlicet juxta plateam destruitur aliquod ædificiū autoritate publica, an platea ampliatur, & utrum via, quæ est juxta illud ædificiū destructum, desinat esse, & incipiat esse platea, an remaneat via, sicut erat primo. \* Et 12 hoc quæritur propter statuta, quæ dicunt, quod in platea poena duplicetur. dicit Barto. quod illa incipit esse platea, nam statim, quando illa via intrat plateam, finitur : & dicit quod ita bis de facto judicavit. Item dicit in d. l. fin. ff. de ser. rust. præd. quod ista quæstio fuit Tuderti tempore Papæ Benedicti, quando fuit destructa quædam ecclesia, quæ habebatur juxta secundam stratum. De ista ecclesia, facta est platea, commissum fuit maleficium in illa strata : quærebatur an deberet puniri tanquam commissum in strata, an tanquam commissum in platea. Et dicit, quod allegavit d. l. fin. ff. de itin. publ. §. fina. & dicebat per illa jura, quod statim cum strata intrat plateam, finitur, & non appellatur amplius strata, sed confunditur cum platea, & ita er occurrit Pisis. De media via dic, \* quod 13 medium viæ potest considerari duobus modis. Uno modo per longitudinem viæ, & tunc medium dicitur una linea divisibilis, quæ ducatur à medio capitis viæ usq; ad medium finis ejusdem viæ, ducendo lineam semper, ita quod æqualiter distet tantum ab uno latere viæ, quantum ab alio. vel et si ducatur una chordula similiter à capite usq; ad finem. arg. §. insula, cum ibi not. per gloss. quæ incipit, quod poterit, sciri. de rerum divis. & l. non solum. §. sed probari. cum gloss. ff. de nov. ope. nunc. Alio modo potest considerari medium viæ per latitudinem ex transverso viæ, & tunc medium dicitur proprie ille punctus, sive linea indivisibilis, quæ est in medio



per transversum viæ, distans tantum ab una extremitate capitis, quantum ab alia extremitate finis, per dicta jura : ut si diceretur à capite usq; ad medium agri liceat Titio ire, intelligitur à linea indivisibili, quæ est in capite usq; ad lineam indivisibilem, quæ est in medio, secundum Bart. *de insula* *1. 1. vers. videamus ergo quantum spatium*. Sed \* pro declaratione prædictorum quaero, quantum spatium occupet caput viæ, quantum pes seu finis, quantum medium. Barto. format istam quæstionem *in prælegato vers. Et dicit*, quod punctus sive linea indivisibilis, quæ est in capite, potest dici caput. *l. 1. §. caput. ff. de aqua quotidiana & æstiv.* eodem modo potest dici pes sive finis. medium autem dicitur ille punctus, sive linea indivisibilis, quæ est in medio distans tantum ad una extremitate, quantum ab alia. Et intelligit hoc gloss. *Institut. de rerum divisio. §. insula.* dum dicit, hoc scilicet esse in medio potest apparere, accepta chordula, & facto puncto in medio. quod dicit satis sibi placere, si materia, de qua tractaretur, hanc interpretationem pateretur : ut si dicatur, à capite usq; ad medium agri liceat Titio agere, intelligam à linea indivisibili, quæ est in capite usq; ad lineam divisibilem quæ est in medio, per dicta jura. Sed sæpe sermo non patitur hanc interpretationem. Si enim dicatur, si quis invenitur per caput plateæ cum curru vel vehiculo, do 10. stadia terræ à capite fundi, certe de puncto vel linea indivisibili non potest intelligi. per illam enim nō potest iri, nec in ea possunt decem stadia terræ esse. Aliter ergo intelligendum est, & ideo dic, quandoq; extremitates sunt distinctæ & limitatæ, & tunc una dicitur caput seu principium : alia dicitur pes seu finis, & quicquid est inter illas duas extremitates dicitur medium. *ut l. si ædes. ff. de ser. rust. præd. l. tria prædia. ibi*, per mediumq; fundum, *ut l. more Romano. ibi, luce media. ff. de ferijs. & C. de jud. ant. h. ad hæc cum sim.* Quandoq; extremitates non sunt distinctæ : & tunc dic, quod totus ille locus debet dividi in tres partes : una dicitur caput, secunda dicitur medium, tertia dicitur finis. Quandoq; tamen contingit, quod locus de quo agitur, habet multas distinctas partes, & distinctio accipitur ut totum : ut ecce planum Tyberis est distinctum per prædia multorum : & in statutis dicitur, si aliquid factum fuerit in capite plani Tyberis, vel in medio, aut in fine : tunc enim consideratur per statuta illud planum, ut totū unum integrum : ideo esset facienda divisio in tres partes, *ut supra dixi*. Et de ista materia, quando dicatur principium, medium, & finis, *vide per text. gloss. & Dd. in l. 1. §. 1. ff. si quis jus dic. non obt. in gloss. mag. & per Bart. in tract. de injuria,*



*insula. in vers. Et quid si ex uno latere, cum 4. colu. seq. vers. ad primam figuram.* quæ hic non refero brevitatis causa. Quæro sexto, \* unde debet 15  
 incipi mensuratio viæ? Dic non à porta civitatis, seu municipij, sed à cō-  
 tinentibus ædificijs, *ut in l. nulle. ff. de verb. sign. & voluit Bartol. & Dd.*  
*in l. 1. ff. si quis canit.* ubi etiam ponunt per quam viam debeat fieri mensu-  
 ratio: *dicunt ibi.* Quæro septimo principaliter, \* quotuplex est via? Dic 61  
 quod triplex. Nam quædam sunt viæ publicæ, quædam privatæ, quædam  
 vicinales: *ut est text. in l. 2. §. viarum. ff. ne quid in loc. publ. Et l. fin. ff.*  
*de loc. Et itin. publ.* de singulis videamus. Publicas vias dicimus quas Græci  
 basilicas, nostri autem prætorias, alij consulares vias appellant, *ut §. via-*  
*rum, Et sic not. secundum gloss. ibi,* quod via prætoria, consularis & milita-  
 ris, pro via publ. ponuntur: *ut ibi, Et d. l. fin. & istæ viæ publ. sunt rega-*  
*lia, in princip. quæ sint regal. in us. feud.* Et dicuntur regalia, \* quæ non 17  
 spectant nisi ad regem vel principem loci, & non ad aliū nisi ex regia seu  
 principis concessione seu largitate pertineant, *ut dicit Bald. in d. cap. 1. in*  
*princip.* & propterea viæ publicæ appellantur viæ regales. Viam autem  
 publ. dicimus eam, cujus etiam solum publicum est, *ut l. 2. §. viam publ.*  
*ff. de via publ.* Item dic, quod via publ. dicitur certum solum limitatum,  
 per directum certis finibus latitudinis, & publicatum per principem pro  
 usu publico meandi, vel eundi, qui habet jus publicandi, secundum dom.  
 Iac. b. de Alvar. *in cap. 1. in princip. titu.* quæ sint regalia. Item viæ vi-  
 cinales quæ in vicis sunt, vel quæ in vicos ducunt publicæ sunt. quod ita  
 verum est: si non ex collatione privatorum fundorum hoc iter constitutū  
 est, *ut dict. leg. 2.* Vicinales quæ ex agris privatorū collatione factæ sunt,  
 quarum memoria non existat, publicarum viarum numero sunt, *ut l. fin.*  
*in princip. ff. de loc. Et itin. publ. Et not. gloss. in l. 2. §. vicinales. in fin. in*  
*ver. publicas. D. ne quid in loc. public.* & adde quod statim dicam de vici-  
 nali. Et \* not. singul. quod ad probandum viam esse publicam, non suf- 18  
 ficit probare per testes, quod publice seu vulgo per omnes itum fuerit per  
 longum tempus: *ut probatur in l. 2. §. summa cum utilitate. ff. de his qui.*  
*deje. vel effud.* & ita etiam tenet per illum text. excellens D. do. Matthæ.  
 de Matthesil. de Bononia, *in suis notabilib. notabili 93. quod incipit, nota*  
*unum dictum singulare.* & idem vult ibi Bart. qui dicit per illum text. non  
 sequitur, publice itur per talem locum, ergo via publ. Privatæ viæ dupli-  
 citer accipi possunt, vel hæ quæ sunt in agris, quibus imposita est servitus,  
 ut ad agrū alterius ducant: vel hæ quæ ad agros ducunt: per quas omni-  
 bus



bus comeari licet, in quas exitur de via consulari, & sic post illam excipit euntem via, iter, vel actus ad villam ducens. hæ etiam quæ post consulari excipiunt euntes ad villas vel alios colonos ducentes, etiam publicæ dicuntur, id est, publicam naturam habent. *l. 2. §. privata. ne quid in loco publ.* Puto etiam quod via privata dici debeat illa quæ fit per dominum unius fundi, vel plurium, si ex suo fundo eam facit, & de hoc extet memoria, *ut not. gloss. in l. 1. ff. de loco publ.* Item viæ vicinales etiam privatae sunt, ut probatur *in d. l. 2. §. vicinales*, dummodo extet memoria, quod sint factæ ex agris privatorum collatione: *ut d. l. fin. Et ibi hoc not. Bart.* Vicinales vero viæ sunt, quæ ex agris privatorum collatione factæ sunt, hæ dupliciter accipi possunt. Nam quædam sunt viæ vicinales, quæ publicarum numero sunt: ut illæ quæ ex agris privatis collatione factæ sunt, quarum memoria non existat: vel etiam ubi à publico ejus solum relictum est: quia tunc constat eam esse publicam: *ut est text. cum gl. in d. l. fin. in princ. & adde quod voluit Dyn. Instit. de actio. §. præjudiciales. Et quod dixi de via publica.* Quædam sunt viæ vicinales, quæ ex agris privatorum collatione factæ sunt, quarum extat memoria: istæ privatae etiam dicuntur: *ut est text. cum gl. in d. l. fin. conjuncta l. 2. §. vicinales. ff. ne quid in loco publ.* & etiam vulgo confortivæ seu consortium appellantur. Et est differentia inter has vias vicinales, & militares publicas. Nam viæ militares, exeunt ad mare, aut in urbem, aut in flumina publica, aut ad aliam viam militarem exitum habent. Sed viarum vicinalium pars in militares vias, pars sine ullo exitu intermoritur, *ut est text. in l. fin. ff. de loco publ.* Ex prædictis notari potest, qualiter cognoscatur via publica à vicinali privata & qualiter super hoc debeat capitulari, & probari. & adde quæ dicam in tribus sequentibus quæst. **Quæro octavo** circa viam publicam, \* an sit unicuique licitum ire per viam publicam, & ducere currum, vel plaustrum, vel trabem, aut lapides? & dic quod sic, *ut l. 2. §. 1. ff. ne quid in loco publ.* ubi dicitur, quod loca publica privatorum usibus d. serviunt, jure scilicet civitatis, & non quasi proprio cujusque. Et propterea dixi in quæst. præced. viam publicam esse, cujus solum est publicum. Unde quidam advocatus hic male libellavit in quadam causa viæ, quæ nunc pendet: dixit enim viam illam esse publicam, & proprietatem ad se spectare, quod not. ne erres. Et quod dixi, quod licitum est cuique ire per viam publicam, fallit, quando est prohibitum per dominum viæ, puta per principem: quia tunc non liceret. Nam domini terrarum possunt prohibere, nedum suis,



suis, sed etiam forensibus, venire ad loca sua, *argum. l. divus. ff. de serv. rust. præd. & l. hæres. ff. de usufruct. leg. & l. sienti. §. Aristo. ff. si serv. vend.* secundum Bald. qui ita notat singulariter *in c. 1. de no. form. fid. in usib. feud.* qui subdit, postquam forenses venerunt in territorium alicujus, sunt sicut reliquus populus: & esset contra naturalem æquitatem, & bonum publicum, si expellantur, *facit text. in auth. de quæstoribus. in princ.* & ita etiam tenet dom. Iac. de Alva. sequendo Bald. *in c. 1. ad fin. in tit. qualiter ju. de vassal. fide.* quod perpetuo tene menti. Quæro \* nono, an 20  
jus eundi per viam publicam possit præscribi? Et breviter dic quod non. *ut l. viam publicam, ff. de via publ.* unde secundum gl. ibi not. quod si esset aliqua via publica, per quam non fuisset itum per aliquem, propter hoc non tolleremus jus eundi: *per illum text.* & ideo dicit ibi gloss. notabilis, quod non potest præscribi via seu jus eundi ad sanctum Iacobum: & si diceremus aliter, multis ire non liceret. & dicit quod hoc est speciale contra regulam, *C. depræscr. 30. annor. l. omnes.* Vel dicit quod est ideo quia videtur excipere, si alius impedit, quod jus excipiendi non tollitur tempore, *l. pure, ff. de doli except.* Et subdit ibi gloss. notabiliter, quod etiam si per centum annos non itum fuerit, favore publicæ utilitatis non præscribitur. Quæro decimo, cujus \* sit via publica? Dic, quantum ad usum, 21  
est privatorum, non quantum ad proprietatem, *ut l. 2. §. 1. ibi*, privatorum usibus deserviunt, jure scilicet civitatis, non proprio cujusque. *ff. ne quid in loco publ.* facit quod dixi in 8. quæstio. Sed quantum ad alios est dubium: an scilicet sit illius tantum civitatis vel loci in quo est, vel sub cujus territorio existat: an vero sit civitatis Romanæ olim, & hodie principis, vel domini illius civitatis, vel loci? Et videtur quod sit illius civitatis vel loci tantum, *per d. §. 1. ibi*, jure scilicet civitatis. & ita tenet ibi glo. *in vers. civitatis. in princip. & videtur probari in d. l. 2. in princip. cum glo. in vers. 1. quæ exponit l. municipali.* & sic præsupponit, quod civitas possit super hoc disponere. & est glo. de hoc in terminis, *in d. l. 2. §. viam. quæ incipit, ut princeps. in fin.* quæ dicit, quod quælibet civitas habet jurisdictionem faciendi viam publicam. In contrarium videtur tantum civitatis Romanæ, aut hodie domini aut principis illius civitatis vel loci maxime non recognoscentis superiorem, sicut est dominium Venetiarum: quia si via publica est, ergo non videtur posse spectare ad civitatem: quia bona civitatis alterius, quam Romanæ, abusive dicuntur publica: sola enim ea publica sunt quæ populi Romani sunt: *ut l. bona civitatis, cum l. sequ. de verb.*



*verb. sig.* Item quia text. in d. l. 2. §. 1. dicere tacite videtur, quod in dubio per excellentiam intelligatur de civitate Romana, per §. *sed quorones.* *Inst. de jur. nat. & gen.* & ita videtur tenere gloss. in d. §. 1. in *versic. civitatis, in fin.* Sed Bart. in d. l. 2. §. 1. concordat istas opin. dicens, quod ista non repugnant. nam verum est, quod quælibet via publica principaliter spectat ad civitatem Romanam, per jura ad hoc allegata, & pro hoc est text. in c. 1. in princ. in *vers. viae publ. in tit. quæ sunt regalia*, & spectant ad regem vel principem, ut dixi supra in 7. q. sed quælibet civitas habet jus in via publica ex permissione civitatis Romanæ ut probatur in d. l. 2. in princ. ff. *ne quid in loc. publ. ibi*, præterquam quod l. *conjuncta* gloss. *quæ exponit l. municipali. probatur in l. prohibere*, §. *plane.* ff. *quod vi aut clam.* facit quod dicitur de jure civitatis, quod est approbatum regulariter à jure Canonico, in quantum non contradicat, ut 10. dist. *si in adiutorium*, & in c. *sec. notant Canonist. in c. ecclesia S. Mariæ, extr. de constit.* ex quo not. quod quælibet civitas videtur habere jurisdictionem faciendi viam publicam, & eadem ratione reducendi viam publ. in locis privatis, ut not. Bart. in d. l. 2. §. 1. per gloss. *ibi, quæ incipit, scilicet privati.* & idem not. eadem l. 2. in princ. & ex hoc Bartol. in l. 2. in princ. ff. *ne quid in loc. publ.* dicit, quod fuit de facto de quadam platea, quam commune vendere volebat, & videbatur quod non posset nisi per principem, ut l. *continuus.* §. *cum quis, de verb. oblig.* datum fuit consilium tale, quod de hoc fieret statutum, scilicet quod vendatur, per illum text. & per l. *prohibere.* §. *plane.* ff. *quod vi aut clam.* & hoc etiam voluit Bart. in d. §. *cum quis.* & ibi per omnes Dd. Sed ut quæstio ista melius intelligatur, subijcio aliam, \* videlicet an loca publica possint vendi, vel alienari & per quem, & quomodo? Et videtur primo, quod nullo modo possint alienari, quia non sunt in commercio nostro: ut l. *sed & Celsus. in princ.* ff. *de contrab. empt.* & d. §. *cum quis.* nisi per principem & voluit gloss. in d. §. *cum quis.* & habetur in l. *apud Iulianum*, §. *fin.* ff. *de lega. 1.* vel per regem, ut in c. 1. in princ. in *tit. quæ sunt regalia.* In contrarium videtur l. 2. in princ. *ne quid in loc. publ.* & in d. §. *plane.* Ego in hoc sic puto esse dicendum: Aut est princeps qui non recognoscit superiorem: & non est dubium, quod per ipsum loca publica alienari possunt, per gloss. in d. §. *cum quis.* per d. l. *apud Iulianum* §. *fin.* per l. 2. in princ. *ibi*, decreto ve principum tibi concessum est, ff. *ne quid in loc. publ.* & ita dixi in l. *inter publica*, in 3. q. ff. *de verb. signif.* Quod fallit, quando alienantur per metum puta alicui tyranno potenti,



genti, *argum. l. 1. §. qua oneranda. ff. quarum rerum act. non da. & tenet Bart. in d. §. plane.* Secundo fallit quando alienaret aliqua, quorum donator esset in magna diminutione jurisdictionis regni sui, & tunc non posset: *per c. intellecto, extr. de jurejur.* Sed si donaret aliqua, quæ non diminuant jurisdictionem, valeret, & donatio facta à rege præjudicaret successori in regno, *ut in c. Abbate, de re. jud. in 6. & ita tenet Bart. in d. §. plane.* Aut iste princeps recognoscit superiorem, & istum æquiparo civitati. & idem dicendum est de eo quod dicam de civitate, excepta Romana, aut ergo est civitas quæ recognoscit superiorem, & tunc subdistingue: aut sunt bona publica quæ sunt in patrimonio civitatis, & non in usu publico. exemplum, sicut sunt molendina Bononiæ: & de istis potest civitas disponere pro libito voluntatis, sicut potest quilibet privatus de re sua: ut est text, cum gloss, not. *in d. l. sed & Celsus, in princ. & voluit etiam glo. in d. l. inter publica. ut ibi dixi in 2. questione* & idem dicas de quacunque re quæ esset in usu civitatis tantum. puta, si civitas haberet fundum, vel apothecas, quorum redditus venirent in communi: quia possent vendi libere per civitatem. Aut sunt bona publica, quæ publico usui sunt destinata, sicut sunt viæ publicæ, fora, theatrum, campus Martius, & pratum vallis. & tunc aut vult alienare ista bona simpliciter, non condendo aliquam legem vel statutum: & videtur quod possit, condendo legem, ut supra dixi: ergo videtur quod etiam possit alienando: quia contractus factus ab illo, qui habet potestatem legis condendæ, habet vim legis: *ut habetur in l. Cæsar. ff. de publ. & in l. donationes. C. de don. inter vir. & uxor.* volunt Bart. *in l. civitas. ff. si cert. pet.* & istam opinionem, quod possit civitas sine statuto alienare bona publica, tenet Raph. Cum. *in d. l. continuum, §. cum quis, de verb. oblig.* Sed Bar. ibi tenet contrarium, & communiter Dd. & Bal. *in l. 2. in princ. ff. ne quid in loc. publ. & in l. prohibere. §. plane. ff. quod vi aut clam. & Dom. Paul. in d. §. cum quis.* ubi dicit, quod imo aliquando necesse est prius statutum tollere, vel suspendere, antequam perveniatur ad actum contrarium statuto. & hoc videmus continuè observari, quando universitas aliquid facere voluit contra formam statutorum: quia imo suspendit statutum, postea facit actum contrarium. de quo vide omnino per Bald. *in l. 1. C. ne fil. pro patr. & Canonistas in c. dilecto. extr. de præbend.* & ita feci hoc anno observari in collegio Dd. Paduæ, quod perpetuo tene menti: quia est optima cautela ad contraveniendum statutis etiam juratis per illos qui sunt de universitate. per hoc tamen non



respondetur ad arg. Raph. dum dicit, quod talis contractus habet vim legis, & sic perinde est, ac si per l. statutum esset & ista est communis, ego autem teneo opin. Bart. *per text. in l. 2. in princ. ff. ne quid in loco publ. ubi vult, quod non sit licitum aliquid in loco publ. immittere, vel damnum dare, nisi lege, hoc est statuto, ut glo. ibi exponit, concessum sit. nec obstat, quod dicit Rapha. quod contractus qui fit per illum qui habet posttatem legis condendæ, habetur pro lege: quia illud procedit quando contractus fit super res contrahentis, vel quando fit per eum qui potest contrahere. sed res publ. de quibus dixi, non sunt civitatis, sed principis. nec civitas habet potestatem contrahendi vel disponendi de eis, quia tibi hoc non est permissum à principe, nisi per viam statuti seu legis, ut d. l. 2. in princ. ibi, præterquam quod leg. Aut civitas vult alienare per viam statuti: quia vult facere primo statutum, quod locus publicus efficiatur privatus. & postea ipsum vendere. Bar. in d. l. 2. in princ. tenet quod possit, ut supra dixit dom. Paul. de Cast. in l. continuus. §. cum quis. ff. de verb. obl. tenet contrarium, dicens, quod si civitas recognosceret superiorem, non posset hoc facere sine licentia superioris. Unde dicit, \* quod civitas Paduæ non posset tale statutum facere, nec alienare sine a licentia dominorum Venetiarum, apud quos est omnis administratio b l. 1. ff. de constitut. princ. ego autem firmiter teneo contrarium, videlicet opi. Bart. per text. cum glo. in d. l. 2. in princ. ne quid in loc. publ. & per l. prohibere. §. plane. D. quod vi aut clam. quæ jura loquuntur non solum de civitate Romana, sed etiam de alijs civitatibus, ut dixi in q. præcedenti. & ideo non debemus jura restringere ad civitatem, quæ non recognoscit superiorem: quia tunc perinde esset ac si loqueretur de civitate Romana tantum: quod non est dicendum. Et ex prædictis infero aliquas conclusiones. Prima est, quod loca publ. unius civitatis, quæ sunt in usu publico, ut campus Martius, plateæ, & similia, possunt vendi vel alienari per civitatem, in qua sunt, si non recognoscit superiorem: vel per ejus dominum similiter superiorem non recognoscentem. Secunda conclusio, princeps, vel civitas, recognoscens superiorem, potest statuere quod locus publicus efficiatur privatus & vendatur, vel ad alium usum deputetur, ut d. l. 2. in princ. ibi, decretove principum. Tertia conclusio, per civitatem vel dominum recognoscentem superiorem, non possunt vendi dicta loca publica sine licentia superioris. Quarta conclusio, per civitatem vel dominum superiorem recognoscentem, potest fieri statutum sine licentia vel autoritate superioris,*



cris, quod bona publica suæ civitatis efficiantur privata, & postea vendantur tanquam privata. Quinta conclusio, si concurrat civitas, vel dominus cum superiore in alienando bona publica, vel in disponendo aut statuendo de eis, præferatur princeps superior, cujus hæc bona sunt, *per c. 1. in princip. quæ sint regalia*. Sexta & ultima conclusio, potest princeps superior, qui non recognoscit superiorem alium, tollere civitati vel domino inferiori potestatem statuendi super rebus publicis. Et est ratio, quia ex quo illa potestas, quam habet civitas disponendi de rebus publicis, leges condendo, procedit alias, *ut d. l. 2. in principio. ff. ne quid in loco publico*, potest per principem revocari: quoniam nedum lex potest revocari per principem, sed etiam privilegium concessum etiam per prædecessorem suum, ac etiam postquam est ab alijs jus quæsitum, *ut l. qui fundos. C. de omni agro desert. lib. 11.* ut singulariter not. Bald. secundum Nic. de Mar. *in l. fin. pen. col. C. unde libe.* ubi omnino de hoc videas. Ad tollendum tamen istud privilegium requiretur clausula, *non obst. tali l. puta. §. 2. ff. ne quid in loc. publ.* ex quo tale privilegium est in corpore juris clausum. *argum. glo. not. in auth. qua in provincia. C. ubi de cri. agi oportet, & gloss. in l. hæres absens, in princ. ff. de judic.* quod est not. Potest addi septima conclusio ex prædictis, videlicet quod civitas quæ etiam non recognoscit superiorem, potest bona quæ sunt in patrimonio suo, non in usu communi, ut sunt molendina Bononiæ alienare, etiam sine autoritate superioris: *per text. cum glo. in l. sed & Celsus, in princ. ff. de contrahen. emp. & l. inter publica. ff. de verbor. signif.* Quæro \* undecimo principaliter, an per 24  
viam publicam sit licitum privato ducere aquam simpliciter, vel per conductum ligneum vel lapideum. Et dicas, quod non, nisi licentia principis vel civitatis, *in l. servitutes. §. publico. ff. de ser. & ibi not. Bart. in l. quominus, ff. de flum.* Quæro duodecimo, \* an supra viam publicam licitum 25  
sit facere pontes seu ponticellos? Et dicas, quod non per privatum: *ut l. 1. §. tractatus. ff. ne quid in loc. pub.* & ita tenet ibi gloss. & Bart. & probatur *in l. fin. ff. ne quid in flum. pub.* Sed permissu principis vel civitatis hoc fieri potest, vel quando esset consuetudo in contrarium: *ut d. §. publico, & not. in l. non solum, in pr. ff. de nov. oper. nun. & not. Bart. in d. l. quominus. in 13. q. & per Bal. in l. item lapilli. ff. de re. di. & in l. jurisgenitum, §. si paciscar supra de pact. & per Ang. in l. fin. ff. de serv. de quo dic. ut dixi plene in lib. supr.* Quæro decimotertio, an \* via publ. possit per 26  
privatum occupari aliquo modo? Dicas regulariter quod non, etiam si hoc



- hoc nemini sit necivum : ut l. 2. in princ. ff. ne quid in loc. publ. & ideo non est licitum facere scalas in via publ. nec etiam primum vel secundum gradum scalæ, ut not. Ang. in d. l. fin. ff. de serv. ut dixi in lib. præced. de scalis, eodem modo non licet horculum facere, vel vineam plantare, vel aliquid aliud imponere : nisi per principem aut civitatem, vel consuetudinem hoc permetteretur, quod not. Et prædicta quæ dixi in his trib. questionibus proximis de concess. principis vel civitatis, intelligo nisi talis concessio esset cum incommodo vicinorum aut alicujus privati : quia tunc talis concessio non valeret, argum. l. quoties. C. de precib. Imp. off. & l. nec avus, C. de eman. lib. & ita tenet gloss. in l. servitutes, §. public. in versio. incommodo, de ser. & glo. in l. 2. §. si quis à principe. in versio. impetraverit, ff. ne quid in loc. publ. Circa quod vide omnino quæ plenissime dixi supra de ponticellis, versio. sed circa prædicta dubitari posset & in ti. de ingressu. ver. prædicta autem intellige, & supra de cur. in 6. fal. Quæro decimo
- 27 quarto, \* an via publica possit claudi ? dic breviter, aut intervenit auctoritas principis aut civitatis, aut illius cui rei publicæ administratio concessa est, ut possit claudere, l. servitutes, §. publico. ff. de servi. & l. 2. in princ. ff. ne quid in loc. publ. & l. quod principis, ff. de aqua plu. arc. & in l. prohibere. §. plane, ff. quod vi aut clam. Aut non intervenit talis auctoritas : & tunc aut talis via habet exitum ad aliam viam public. vel ad urbem, vel ad mare, vel flumina : juxta l. fin. ff. de loc. & itin. publ. tunc sine dubio per privatos claudi non potest, ut d. l. 2. §. ais prætor. & §. prætor ait, & est text. cum glo. in l. 1. ff. de loc. & itin. publ. qui dicit, quod si aliquis viam public. clausit, cuilibet permittitur agere interdict. ut restituatur in pristinum statum, ut d. §. prætor ait. Aut talis via non habet exitum : quia per eam forte itur ad certas domos : & tunc videtur quod possit claudi, quia illa via videtur esse vicinalis, & vicinis tantum servit : & sic privatorum vicinorum esse videtur, per l. 2. §. vicinales ff. ne quid in loc. publ. Ex
- 28 quo potest inferri, \* si domus vel fundus, qui sunt undiq;, esset unius tantum, ille solus posset dictam viam claudere, & vidi multos esse in hac opinione. Sed contrarium esse verius, præsupponendo quod sit via publica, vel vicinalis, ita tamen, quod non extet memoria, quod sit facta ex collatione fundorum vicinorum : quia talis via videtur publica, licet appelletur vicinalis : ex eo quia principaliter vicinis deservit : ut dixi supra in 7. q. Unde cum sit via publica, & in usu publico, & publice omnibus pateat, claudi non potest, per d. l. 2. ff. ne quid in loco pub. & per l. 1. §. si quis in specie.



*specie. & l. si. ff. de via publ. & l. 1. cum gloss. de loc. & itin. pub. & ita tenet Ang. in cons. suo 18. quod incipit. reperitur ista reformatio infra scripti tenoris.* qui subdit, quod quis potest dicere hanc viam non esse publicam, cum exitum non habeat: non enim hæc attendimus, sed hoc tantum an solum sit publicum, pro quo tu allegas d. l. 2. §. viam publicam. Nec obstat, quod dicatur vicinalis vel consortiva: quia non ex eo, quod sit vicinorum vel consortium titul. proprietatis, sed eo, quia principaliter deservit vicinis & consortibus: tamen in usu publico non minus est, nisi probetur quod extet memoria, quod sit facta ex collatione fundorum, quia tunc esset privata eorum, & per eos posset claudi, & non aliter, per d. l. 2. §. vicinales. & per l. si. ff. de loc. & itin. public. & per ea quæ dixi in 7. quæstio. & supra de ingressu ve. introitu. versicul. prædicta autem procedunt. quod perpetuo tene menti, quia sæpe de facto contingit. \* Quæro decimo quinto, quid si aliquis claudit vel taliter impedit, quod per eam iri non possit, an possit agi contra claudentem vel impedientem? Dic quod sic, ut l. quibus diebus in princ. ff. de condit. & demonst. & l. 1. ff. de loc. & itine. public. & dicit gloss. in d. l. quibus diebus. quod possum agere actione injuriarum vel negatoria. Bald. ibi tenet contrarium, quod quis non prosequitur interesse pecuniarium, vel patrimoniale pro quo dantur: & ideo dicit competere duntaxat iudicis officium, argum. l. denunciamus. C. de his qui ad ecclesi. confu. & l. si servus. ff. quod eum eo. & ff. de offic. procon. l. fin. & ita tenet Dom. Paul. de Cast. in d. l. quibus diebus. in fin. princip. Ego plus dico, quod si aliquis clauderet viam publicam, cuilibet permittitur agere interdicto, ut restitatur in pristinum statum, ut l. 2. §. prætor ait. ff. ne quid in loco pub. & dixi in quæst. præced. Quod tamen intellige, nisi esset clausa auctoritate principis vel ejus qui haberet potestatem alienandi, ut dixi supra in 8. & 10. quæst. \* Quæro decimo sexto, aliquis clausit viam nunquid possum propria auctoritate clausuram frangere? dic, aut loquimur de via privata, quæ aut est clausa per dominum viæ, aut per alium. Si est clausa per dominum viæ, nullus potest eam clausuram rumpere, quia in nostro licitum est pro libito facere, ut l. in re mandata. C. mand. nisi illa via jure servitutis esset alteri obligata: & quia quando aliquis ædificat etiam contra debitam servitutem, dummodo non ædificat in alieno, sed in suo tantum, non potest propria auctoritate etiam per illum cui servitus deberetur destrui, ut l. quemad. §. si protectum. ff. ad leg. Aquil. & l. si vitæ. §. si ad jan. ff. quod vi aut clam. Si vero alius quam dominus claudit viam, potest



- potest indistinctè dominus propria autoritate destruere, *ut probatur in d. §. si protectum. & in d. §. si ad januam.* Si autem est via publica, tunc dic quod non licet propria autoritate destruere, sed debet agi interdicto, ne quid in loc. publ. *ut l. 2. in princ. & §. ait prætor. & §. prætor ait. ff. ne quid in loc. publ.* & de hac q. dic ut dixi supra *in prece. li. de serv. tign. immit. in 7. q. prin.* ubi plenissime examinavi istum art. \* Quæro 17. quod si clauditur via publ. quæ est in una contrata, aut alius de alia contrata, cuius parum aut nihil interest, possit agere ut destruat dicta clausura? dicas quod sic, *ut d. l. 2. ne quid in loc. publ.* Et hoc tenet gloss. not. *in d. l. 2. §. pen. in vers. actionis.* & ita tenet Ang. *in l. in provinciali. §. fin. ff. de nov. oper. nunc.* qui dicit illam gloss. non esse alibi. & Ioan. de Ana. *in c. qualiter & quando. in 2. col. extra de accus.* qui dicit, quod illa gloss. communiter tenetur per Dd. imo dicit plus, quod etiam forenses possent agere, per *d. l. 2. & ita not. Bart. Ang. & Dd. in d. l. in provinciali. §. fi. & dixi supra de cloacis. in 7. quæst.* \* Quæro 18. de quadam questione, quæ fuit inter duas communitates, quam ponit Bal. *in l. plures. C. de condi. inser. de quadam via publica,* per quam ibant currus utriusq; communitatis: cui ex dominis territorij debet hæc via applicari, & dicendum est quod dicta via est in promiscuo usu, nec dividi potest: quia quælibet pars divisa esset inutilis ad exercitium viæ: & cuius effectus individuus est, ejus quoque substantia individua est, *argum. ff. de re jud. l. cuius effectus. & ff. communi divid. l. arbor. §. de vestibulo.* Et maleficia ibi commissa syndicus utriusq; universitatis potest denunciare: nec est curandum in qua parte villæ, utrum magis versus unum territorium, sive latera unius territorij, quam versus reliquum: quia tota via est in promiscua jurisdictione. Et istæ communitates rediguntur ad instar duorum sociorum, sive duorum reorum credendi: unde si transeuntes per illam viam debentolvere pedagium, erit commune: quia ex re promiscua & communi pervenit. Inquirendo tamen de maleficio ibi commisso, videtur melior conditio occupantis. Et occupare dicitur qui totum usurpat: & cum hic habetur occupatio jurisdictionis, ubi præventio facit jus. *argu. ff. de offic. consu. l. 1.* Et sicut implere conditionem prodest soli implenti. *ut d. l. si plures. C. de cond. inser.* ita exercere jurisdictionem prodest soli exercenti, & solus præveniens intelligitur jurisdictionem exercere. Alij dicunt, quod si in medio duarum civitatum est locus communis, & ibi fiat maleficio, quod potestas utriusque civitatis habet cognoscere: quia ejus territorium offenditur. *ff. de his qui*



*his qui deiece. vel effud. l. 1. in fin. & l. si vero. §. quod si ex mediano.* & sic non est melior conditio prævenientis, licet in injuria facta pluribus, unusquisque injuriam suam prosequitur. & hoc est verius secundum Alber. de Cervio. & dicit Bal. *in d. l. si plures.* Et e converso, si villa tenetur emendare furtum in suo districtu, & in via communi duarum villarum esset factum furtum: quælibet villa tenetur in solidum, sed una absolvitur, altera liberatur, ut in dictis juribus: & sic, quod commune est privatum active & passive in istis individuis, secundum Bald. *in d. l. si plures. & adde prædictis.* quantum ad condemnationem. quod not. Alber. de Ros. *in 2. parte statutorum, q. 167. & q. 38.* \* Quæro 19. statuto cavetur, quod vulnerans in 33  
via publica, magis puniatur quam si alibi vulnerat: aliquis percussit in via privata, per quam tamen iter publice fiebat, an punietur, ac si in via publica vulnerasset? Et videtur quod sic: per *l. 1. §. summa cum utilitate. ibi*, dummodo per eam vulgo iter fiat, *D. de his qui deiece. vel effud.* quia mens spectari debet, ut *l. 3. §. conditio. ff. de ads. le.* ita tenet Angel. *in tract. suo de malefic. in tit. de pœ. & percu. & insultu, vers. item po.* & eum sequitur Alb. de Ros. *in suo opere statut. in 2. parte, q. 37. quæ incipit, statuto cavetur, quod vulnerans,* in contrarium tamen videtur, quod illa via in veritate est privata, ut in p. præsupponitur. & dixi supra eo. *in 7. quæst.* ergo statutum pœnale loquens de via publica, non debet habere locum in privata: quoniam statuta sunt stricti juris, nec regulariter debent extendi, ut *l. 3. §. hæc verba. D. de negot. gest. & l. 1. §. si is qui navem. D. de exer. cum simil.* & maxime statuta pœnalia, ut notat *l. si vero. §. de viro. ff. solut. matrim.* & istam partem puto esse veriore: quia quando statutum est pœnale & correctorium juris communis, sicut præsupponitur in casu isto, tunc non debet extendi etiam per identitatem rationis, per not. per gloss. & Doct. *in auth. quas actiones. C. de sacrosanct. eccles. & per not. eleganter per Bart. in l. 1. D. solut. matrimo. in 9. quæst.* Secus esset, quando statutum declararet aut distingueret jus commune, quia bene tunc fieret extensio per identitatem rationis, secundum Barto. *in d. l. si constante.* Non obstat, *l. 1. §. summa cum utilitate. ff. de his qui deie. vel effu.* quia ibi fit extensio per l. & in casu nostro fieret per hominem, quod non est dicendum per prædicta. \* Quæro 20. de alia quæstione quotidiana, scil. 34  
statutum est hic Paduæ, & etiam in multis locis, quod si quis vendiderit fundum, possit cohærens seu confinis, seu collateralis d. præsentare idem d  
precium, & vindicare fundum venditum ab emptore, modo aliquis ven-

V u

didi



didit fundum, & vicinus qui habet alium fundum propinquum, via tamen publica interveniente, vult præsentare pretium vigore dicti statuti, quaeritur an possit? & dubium est in hoc, an talis vicinus dicatur cohærens & confinis aut collateralis, ita quod possit præsentare? Et videtur quod sic, *per l. lacus. ff. de acquir. rer. dom. & per text. cum gloss. not. Instit. de rer. divis. in §. riparum. & versic. adhærent.* ubi habetur, quod ripæ fluminis dicuntur esse illorum, quorum prædijs adhærent, etiam si via publica sit in medio. Item pro hoc, quia via publica media non impedit servitutem, licet aliud in locis privatis sit, *ut l. servitutes. §. public. D. de serv. & l. qui sella. §. fina. de servit. rust.* e contra casus videtur ad literam *in l. 2. §. fina. cum l. seq. D. fini. regun.* ubi dicitur, quod si via publica sit in medio inter fundum tuum & meum, confinium non intelligitur, quia via in confinio meo est via publica, magis quam ager vicini, & ideo vult ibi, quod non possit agi iudicio fini. regun. quod inter confines competit & istam ultimam, puto veriores esse. Et idem etiam dicas, si flumen publicum esset in medio, quia non dicerentur esse confines seu collaterales, *ut est text. in l. 3. incip. quia magis. D. fini. reg.* Secus si rivus privatus interveniret, *ut est casus in l. sequen. quæ incipit, sed si rivus.* \* Et hanc partem etiam tenet Bald. *in l. quadam lege Græca Federici Imperatoris, quæ vocatur jus prothomisios, in glo. 2.* Nec obstat *l. maritus. de acqu. rer. dom.* ubi tex. in fin. videtur velle, quod si inter fundum vicini, & meum est via publica, & flumen destruxit fundum vicini, & viam publ. & postea retrocedit flumen, quod fundus vicini efficitur meus, non obstante quod via quæ remanet, sit in medio, quia ille text. fundat se in hac ratione in fin. quia etiam ipsa via est fundi mei. & gl. intelligitur quantum ad emolumentum, non quantum ad proprietatem, vel quantum ad commodum meum: quia si via destrueretur ex fundo meo deberet reparari, *per l. si locus. §. fin. ff. quemad. serv. amitt.* sed quoad alios effectus, secus. Et ideo quantum ad hoc ut fundus qui est ultra viam, sit cohærens, quantum ad hoc ut contra jus commune possit vendicari, dicendum est, quod ipsa via impediatur ne fundi dicantur cohærentes, & eodem modo respondeo ad glo. *in §. riparum.* quæ potius probat contrarium, relata ad tex. qui dicit, quod ripæ sunt ejus, cujus prædio adhærent, & gl. addit etiam quasi dicat, si via vel flumen sit in medio: licet tunc non adhæreat prædio quando via est in medio, tamen ripa sua est. \* Quæro 21. quid si via communis est ad fontes agrorum vel castrorum, ad cujus jurisdictionem præsumantur prædia pertinere? Respondeo  
secun-



secundum Bald. in *l. si plures. C. de condi. infer.* quod via communis diffinit loca secundum vicinitatem aspectus. *Instit. de rer. divis. §. insula. & vide quod not. Azo in summa. C. uti possidetis.* Item medium est extremitatib. oppositum secundum Arist. ideo nulla extremitas prædicatur de medio. Item quod participat de contrarijs, non est simpliciter tale, ut *D. de leg. 2. l. hoc legatum.* \* Quæro 22. aliquis legat, vel vendit fundum vel domum, an videatur concessum, quod debeat habere viam ex fundo exterioris vel vendentis, vel sunt duo fratres aut socij, dividunt unum fundum, an in dubio videatur actum, quod unus debeat habere viam per partem alterius? *Vide quæ plenissime dixi loco præced. in tit. de servit. itin. seu adi. ubi etiam dixi de itin. & act. ubi omnino vide, & adde quod si aliquis vendit fundum, in quo habet capellam, quod capella non cedit, si habet aditum ex publico.* Sed Bart. ita dicit in *l. si mercedem. §. 1. ff. de actio. empt.* per illum text. cui adde not. per Inno. & Dd. in *c. ex literis extra, de jure patro.* \* Quæro 23. quid si via publica est aquis inundata vel aliter destructa, an possit iri per fundum vicini? dic quod sic, per *l. si locus. §. fina. ff. quemadmod. serv. amit.* & nunquid debeat vicinus de hoc habere pretium, glo. ibi tangit. ego dixi in loco præceden. in 10. quæst. princip. in fin. & supra de servit in antep. quæst. versic sed quid si locus debens servitutem itineris est inundatus. & in pen. q. vers. 7. quando via publ. & adde quod isto casu si aliquis duceret pecudes vel animalia per fundum vicini, quando via publ. est destructa: non potest accusari per vicinum de damno dato, ut not. Bald. in *l. per agrum. C. de servit. & aqua. & vide ad hoc gloss. 1. dist. omnes leges. in gl. ma. in fi. & gl. fi. in prin. l. maritus. ff. de acqu. rer. dom.* & hoc intellige, dummodo civiliter ducat animalia: ita quod à damno in quantum potest, custodiat, *l. si cui. ff. de serv. secundum Bald. in d. l. per agrum.* \* Quæro 24. quid si aliquis in agrum vicini viam publ. rejecerit: an is per cujus fundum via publ. facta est, possit agere contra eum: Dic quod sic: quia potest agere actione viæ rejectæ ad suum interesse, scilicet quanti sua interest quod via publ. per suum fundum facta non sit, ut est text. in *l. si in agrum. ff. de via publ.* quam actionem quidam dicunt esse proprium nomen actionis: & ita est in arbore actionum Ioan. in speciali circulo: & ita bene sonat actio viæ rejectæ, sicut & nomen alterius actionis, & ita tenuit Azo. ut not. glo. 1. in *d. l. si in agrum.* Alij dicunt, quod non est proprium nomen actionis, sed est quædam adjectio, sicut est actio de peculio. & quod dicitur in *d. l. si in agrum.* quod datur actio viæ rejectæ debet



debet exponi, id est, propter viam rejectam datur actio utilis, *l. Aquil.* vel in factum, *ut not. gloss. in d. l. si in agrum.* sicut & alias datur actio de dolo, id est, propter dolum datur actio, scilicet mandati, *C. de do. l. 1.* & istam partem tanquam ultimam, videtur sequi Rofr. *in libellis suis juris civilis in tit. si vicinus per fundum viam rejecerit.* &c. alias est rub. de actio. viæ rejectæ & ita etiam tenet Bart. *in d. l. si in agrum.* qui dicit quod ista non est actio de se, sed est actio in factum ex hoc edicto, *vel per l. Aquil.* & intellige Bart. dum dicit ex hoc edicto, de edicto posito *in l. 1. de via pub. & itin. pub. resic.* \* Sed circa istam actionem viæ rejectæ quærā de quibusdam pro ejus declaratione, quia est materia incognita. Primo quor sint necessaria ad hoc ut competat ista actio. Rofr. *in d. rubr. de act. viæ rejectæ.* dicit, quod tria sint necessaria. Primum, quod viam pub. quis fecerit per fundum. Secundum, quod iste fundus sit vicini sui: & idem si esset alterius privati. Tertium, quod propter hoc damnum sit illatum illi vicino vel domino, per cujus fundum via publica facta est. & hæc omnia  
41 intelliguntur *in d. l. si in agrum. D. de via publica.* \* Secundo quæro, ad quid competat ista actio? & videtur quod competat ad hoc, ut via publ. rejecta in agrum vicini, removeatur de fundo illo: sed dic contra, quia imo competit ad interesse tantum, *ut est casus in d. l. si in agrum.* & hoc tenet Rofr. *in d. tit. de act. vi. re.* & adde quod dicam in sequ. Hoc tamen fallit in casu, quando via publica esset destructa, *per l. si locus. §. fin. ff. quemadmo. serv. amit. secundum gloss. in d. l. si in agrum.* quam declara, *ut dixi supra in 23. quæst. & in alijs locis ibi remissis.* \* Tertio quæro quid si agatur ad hoc, ut illa via removeatur. Dic quod non competit actio prædicta, ut statim dixi, sed possum ego, in cujus fundū via rejecta est, propria autoritate claudere, ita quod plus inde transiri non possit, *per l. quemad. §. si protectum. ff. ad leg. Aquil. argu. l. 2. C. de allu.* & ita Rofr. *in d. tit. de act. viæ re.* qui dicit, quod ita de facto sæpe videmus: & adde quod dixi  
42 supra in 6. qu. \* Quarto quæro, quid si egit quis primo contra vicinum, qui viam publ. in fundum suum rejecit, & fuit consecutus interesse suum per actionem viæ rejectæ: an poterit postea claudere viā? Videtur quod sic, *arg. l. Stichum aut Pamphilum. §. de loco. de solu.* Contrarium teneas, quod cum idse pretium habuit, & pretium loco rei succedat, *D. de petit. hered. l. si & rem & pretium.* & dixi *in l. Labeo. §. Sabinus. & §. item si dominus. de verbo. sign.* ergo videtur habere fundum, ex quo habet pretium, unde viam claudere & removeere nō poterit. & ita tenet Rofr. in loco præal.



præallegato. Item pro hoc cum competant domino fundi duo remedia, unum ad interesse, aliud ad rem impetrandam : unum intentando alteri renunciare videtur, *juxta not. in l. quod in hered. §. eligere. D. de tribut.*

\* Quinto quæro, quid si aliquis rejecit viam privatam per fundum vicini sui, nunquid agetur actione præfata? Et videtur quod non : quia illa actio est inventa pro via publica. Rofr. tamen *in tit. præallegato, in fin.* dicit quod credit, quod utilem actionem habere possit, & intentare etiam negatoriam : & si est dominus fundi, datur sibi utilis negatoria vel publiciana : *ut l. si ego, D. de public.* directa actio datur pro via tantum publica : quia tunc non concurrunt verba & mens legis. *facit quod not. in l. tutori. C. de nego gest. & in l. si quis id quod, in prin. D. de jurisd. omn. jud.* \* Sexto 45 quæro, quomodo debet formari libellus in hac actione viæ rejectæ? Et dic quod debet formari isto modo : Coram vobis, &c. compareo ego Philippus Alexand. de Velleto contra & adversus Antonium Falsapedatum, & dico & expono, quod dictus Antonius in agrum meum viam publicam rejecit, seu immisit propter quod interest mea, ne via illa ita rejecta sit, quare istud interesse meum peto, & ad hoc propono actionem viæ rejectæ, & hoc tenendo illam opinionem, quod competat dicta actio : sed tenendo aliam opinionem, scilicet quod non sit proprium nomen actionis, *sicut dixi in 1. qn. hujus 23. q.* tunc retineas omnia in libello posita, & adijcias : Et ad hoc propono actionem in factum, vel futilem l. Aquiliæ. f ita dicit Rofr. *in d. titu. de actio. viæ rejectæ.* Sed tu dicas, quod hodie in utroque casu non est necesse, quod exprimatur nomen actionis : *ut notat gloss. magna in l. 1. in princ. D. de eden. & ibi. per Dd. & not. per gloss. & Dd. in ca. dilecti, extra, de jud. in c. examinata : eod. titul. & tutius est,* quod non inferatur nomen actionis in libello, ut notatur in dictis juribus, & maxime in casu isto, in quo sunt opiniones, quod sit proprium nomen actionis exprimendum. \* Septimo & ultimo quæro, quomodo debeat 46 actor & reus formare positiones in hac actione viæ rejectæ? dic secundum Rofr. *in tit. sæpius allegato* : quia positiones actoris sic fieri debent. Ego dico, quod via publica vadit & ire debet per tales partes, vel recta via publica per illam tu vicinus rejecisti vel immisisti per fundum meum. Item dico, quod per talem viam missam per fundum meum damnum mihi illatum est, &c. Positiones vero rei sic fieri possunt : Et dico, quod via publica est, vel esse debet per tales partes, sicut nunc est. Item dico, quod in partes illas, vel fines est fundus tuus. Item dico quod per talem viam



- publicam ita immiffam, conditio tua facta est melior : quia modo per viam & stratam publicam potes inde alimoniam vendere remeantibus, & per viam publicam tranfeuntibus. \* Quæro 25. an quilibet teneatur munire vel reficere viam ? Dic duplex est via : una publica, alia privata : *ut dixi fupra in 6. qu. 1. cafu* : quando via est publica, diftingue : aut via est intra civitatem, & quilibet debet munire juxta domum fuam : *ut l. ædiles. D. de via publica. alias est in titu. D. de loco publ. fru.* Et ita tenet Bartol. in l. per Bithyniam. C. de imm. ne. conce. lib. 10. & idem fi via publ. est per burgos civitatis : *ut est text. cum gloss. in verfi. civitates, in d. l. ædiles in tantum*, quod nullum genus hominum excufatur ab ifto onere : quia non numeratur inter fordida munera. *ut l. abfit. C. de priv. do. Aug. lib. 11. & ibi per Bart.* nifi effet conceffa vacatio munerum publicorum, vel papalis concessio g ut non teneatur ad iftud onus reficiendum, *ut l. qui muneris, de vac. mun. & not. glo. & Bart. in d. l. abfit.* & ideo non excufantur prædia principis, *ut ibi.* Et hoc tenet Andr. de Barulo, per illum text. & est text. in l. ad inftitutiones. C. de facrof. ecclef. Item nec excufantur ecclefie, *ut ibi. & in auth. de ecclef. titu. §. ad hoc sancimus, colu. 8.* quia est onus reale : ut dicit Bart. in d. l. ad inftitutiones, & fic not. quod res ecclefie tenentur ad refectionem viarum publicarum. Non autẽ dicas quod fola ecclefia, id est, ipfe locus facer sine aliqua poffeffione teneatur ad iftã refectionem, quia non tenetur : fed per poffeffiones tantum. Et ideo fratres minores non tenentur ad iftud onus, nec etiam ecclefie civitatis tenentur ad refectionem viæ, feu ftilizare jura civitatis Bonon. quia ecclefie in nullius bonis funt : fed parochia reficiet, fecundum Iacob. Butr. & Bald. in d. l. ad inftitutiones. Et quia iftud onus reputatur effe onus fructuum : *ut l. fi pendentes, §. fi quid cloacarij, D. de ufuf. & d. l. ædiles*, fequitur, quod poffeffiones fteriles, quæ nihil reddunt de fruct. nõ tenentur ad iftud onus, fecundum Bald. in d. l. ad inftitutiones. \* Sed adverte, quia gl. 16. q. 1. §. novarum, alias in §. juxta in verfi. novis collationibus, in fin. dicit regulariter, quod non tenetur, l. ad inftitutiones, C. de facrof. ecclef. quæ dicit, quod clerici tenentur ad inftitutionem itinerum : & per hoc videtur text. in cap. non minus, de immu. ecclef. & in Clem. 1. eod. tit. & hoc tenet Hoit. in fuma. de immu. ecclef. §. quibus. Ego vero credo illam gl. non dicere verum, quoniam ifta funt munera realia : *h ut dicit Bart. in l. ad inftitutiones*, & non funt fordida : ergo tenentur ecclefie : *ut d. l. abfit.* Nec oblt. d. §. novarum, quia ibi dicitur, quod ecclefia non tenetur ad novas colla-



collationes, & sic ad munera sordida. Et istam partem, quod ecclesia teneatur ad ista onera refectionis viarum, tenet Anton. de Butr. *in d. cap. non minus*, ubi plene examinat istam materiam. Et ita etiam Card. Zaba. *in Cleme. 117. quæst. de vita & honest. cler.* dicens, quod *d. l. ad instructiones* hoc expresse dicit. nec aliquod jus novum specificè contradicit. Unde quod non mutatur, quare stare prohibetur, *l. sancimus, C. de testam. & l. precipimus, in fin. C. de appellat. & allego hanc rationem ad idem*: quia leges civiles sunt approbatae per jus Canonicum, in quantum non contradicant expresse canonibus: *ut probatur 10. distin. si in adiutorium, & in capitu. sequent. & notant Canon. in capitul. ecclesia S. Mariæ, extra, de cõstitut.* & de ista materia an ecclesia & alij teneantur ad refectionem viarum & pontium, vide per dominum Petr. de Anchar. *in repet. capit. postulasti. in 5. quæst. extra, de foro competent.* \* Sed quid si imponitur gabella pro plaustris & curribus, quæ solvitur ad portam pro refectione viæ, an ecclesia teneatur? & dicas quod sic, quia aliquid solvitur ex eo quod plaustra destruant vias, & oportet quod cõtinue reficiantur ex illa pecunia. & ideo sicut ecclesia tenetur ad refectionem viarum, *secundum quod supra dixi*, ita ad solutionem hujus gabellæ, ex qua reficiuntur viæ, secundum Iacobum Butr. & Bald. *in d. l. ad instructiones.* dicit tamen ibi Bald. quod ad hoc non possunt cogi per seculares, *& in Clem. prima, de immun. eccles.* \* Item quid si civitas vel villa vult facere unam viam de novo, & vult imponere onus propriè pro rebus, pro dicta expensâ viæ vel pontium, an possit imponi ecclesijs? Bart. *in d. l. ad instructiones.* dicit quod non *per authe. item nulla communitas, C. de episco. & cler.* nisi prædia essent tributaria de quo vide per Bart. *in l. placet, C. de sacrosanct. eccles.* Secundo casu, quando via est extra civitatē: benignius tunc debet fieri refectio & injectio expensæ communis imponendo collectam pro quantitate patrimonij, *per l. per Bithyniam, C. de immun. ne conc. l. 10.* & ibi hoc tenet Bart. hoc tamē fallit, quando dominus civitatis, vel alius superior reciperet vectigalia à transeuntibus: & tunc suis sumptibus eam viam deberet dominus vel superior facere purgari & reparari: non autem sumptibus subditorum, per regulam juris, qui sentit onus, *& de reg. jur. in 6. & l. secundum naturam, D. cod. tit. &c.* ita tenet Ioan. de Plat. *in l. unica, C. de cad. tol.* & pro hoc facit quod not. dicit Arch. 23. q. 3. *si quis peregrinus*, ubi dicit quod isti Comites & Barones tenentur civitates suas, in quibus colligunt pedagiam, & stratas tenere securas à latronibus: alias tenentur emendare damnum de præ-



- de prædato. & idem sequitur Bald. in c. 1. in pen. col. prin. in tit. de his qui feud. dar. poss. & in c. 1. §. conventiculas. in 2. colum. de pac. jur. firm. & Flor. in l. 1. §. summa. D. de his qui de jure. vel effund. quod perpetuo tene menti. Secundo casu prin. quando via est privata, & hoc potest esse duob. modis. Uno modo, via, id est, jus eundi, prout est servitus: & tunc convenit jus refectionis ei qui habet viam: ille enim qui habet solum, debet pati. ut l. refectionis, D. commu. præ. & dixi plene supra. Secundo modo accipitur via privata, hoc est, facta ex collationibus privatorum: & tunc idem quod illos privatos: quia ad eos pertinet reffectio: ut l. 2. §. viarum, ff. ne quid in loc. publ. & hoc tenet Guil. de Cun. in l. neminem, C. de sa-  
 §1 cros. eccles. & sequitur Bartol. in d. l. per Bityniam. \* Sed juxta prædicta quæritur an scholares vel qui conducunt domum, teneantur ad refectionem viæ? & quidam dicunt quod non. solet allegari l. ex conducto, ff. loca, & ibi tenet Salyc. in l. in summa. C. de pig. dicas contrarium, quod tenentur solvere: & si non solvunt, potest via occupari ut l. ædiles, ff. de via publ. & si solvunt, solvent expensis locatoris: quia locatori imputabunt in pensione per actionem ex eo contractu, secundum Pet. & Cyn. in d. l. in summa. & Bart. in d. l. ædiles. & ita tenet etiam Alber. de Rosa. secundum Odofr. in suo opere statu. in prima parte qu. 136, quæ incipit, stat. cavetur. ubi vult, quod si est statutum, quod quis ante decem suam teneatur solidare sub certa pœna, quod inquilinus solvendo imputat locatori, & idem tenet domin. Paul. in l. ex conducto, in princ. ff. loca. & not. in l. si pendentes. §. si quid cloaca. ff. de usufr. idem tenet Rosfr. in libel. suis juris civilis, in titu. de offici. jud. quo prohibetur, ne aliquid fiat in via publ. in fine, qui dicit quod ad hoc competit offic. jud. per d. l. ædiles. circa fin. & de isto of-  
 §2 fic. jud. dic. ut per eum in d. titulo, & infra dicitur. \* Item quid si esset emphyteuta seu livellarius, an teneatur reficere viam publ. ante domum suam emphyteuticam? Dicas quod sic. expensis suis, ut l. 2. circa princ. in vers. publicarum functionum. C. de jure emphyt. & ibi hoc ponitur per Albert. de Rosa. in d. qu. 136. & dicit idem de vafallo, & est notandum, quia isti dicuntur habere utile dominum, ut d. l. 1. §. 1. si ager vult. vel emphyt. petat. 1. ibi, si rei autem. & ibi not. in vers. vend. de invest. de re. alien. fac. & nota. glos. in l. si ut certo. §. si duobus vehiculum. ff. commod. & in c. cum Bertol. de re judic. \* Item quid de usufructuario, an teneatur ad refectionem  
 §3 viæ? dic quod sic, ut l. si pendens. §. si quid cloaca. ff. de usufruct. & vide quod ibi not. & in l. hætenus, eod. titu. & l. qui concubinam. §. qui horios, ff. de



*ff. de lega. 3. & quod notat Bartol. in l. his verbis, §. idem respondit. eod. tit.*  
*& in l. si. D. de usufr. leg. ubi omnino vide, quod intellige nisi possessiones*  
*essent steriles, in quib. haberet usumfru. ut supra dixi post princ. hu-*  
*jus 25. quæst. principalis. \* Item quid de marito qui habet fundum do-*  
*54 talem juxta viam public. quæ debet refici, dic ut habetur in l. 4. §. 1. D.*  
*de impen. & adde quod statim dicam. \* Item quid si aliquis habitet in do-*  
*55 mo gratis, an teneatur ad refectioem viæ; dic quod sic: si refectio puta*  
*purgatio, pertinet ad utilitatem momentaneam: sed si ad perpetuam, se-*  
*cus. & ita vult d. l. 3. §. 1. & ita tenet Bar. in d. l. Adiles. ff. de via pub.*  
*Ego puto quod si refectio debet durare pro tempore quo habitare debet*  
*gratis, k vel majori, teneatur: alias non: per d. l. 3. §. 1. & quod ibi Bart. k*  
*56 & Ang. in l. divorcio, §. quod in anno. & quod ibi not. ff. solut. matr. \* Item*  
*an teneatur quis reficere viā, si prius vult cedere domui, quam habet juxta*  
*viam, vide Bald. in addit. Specul. tit. de censu. & vide quæ dixi supra de pu-*  
*teo, vers. sed pone, quod quedam communitas, & per ibi dicta, determinat*  
*etiam istam qu. \* Item quæritur, quid si via publ. non est destructa ex an-*  
*57 tiquitate, vel casu: sed aliquis ipsam exaravit seu aliter destruxit: an vici-*  
*ni teneantur reficere? Dicas quod non: sed ipse tantum qui eam destruxit:*  
*ut est text. in l. si in agrum. in fi. D. de via publ. \* Sed quid si ille non est*  
*58 solvendo? dic quod vicini coguntur: ut not. ibi. gl. sing. arg. d. l. Adi-*  
*les, §. construant. & l. 2. §. viarum. D. ne quid in loco publ. & dicit Lud.*  
*de Ro. in quodam suo singulari, quod incipit, Dic mihi viam destructam, &c.*  
*quod illa glo. est sing. & non est alibi. Item adde, quia sæpe dictum est,*  
*quod quis tenetur reficere viam in civitate vel burgo. Nam intelligitur*  
*quatenus protendit latitudo domus suæ. ita Ange. in l. singularum. in fin.*  
*C. de edific. priv. vel quatenus protendit latitudo cujuscunq; fundi, qui sit*  
*in civitate vel burgo versus dictam viam publ. argu. l. inter eos, D. de ac-*  
*quir. rer. dom. & per l. adeo. §. insula. eod. tit. & Inst. de rer. div. §. insula.*  
*Et dixi, cujuscunq; fundi: quia quicunq; fundus sit in civitate vel burgo,*  
*idem juris est, sive sit domus, sive stabulum, sive hortus, & sive sit fundus*  
*rust. sive urb. quoniā in urbe & in burgis potest esse fundus rusticus: quia*  
*nō locus, sed materia facit prædium urbanum l. urbana prædia. D. de ver-*  
*bor. signif. \* Quæro 26. aliquis vult reficere viam pub. an possit, & quo-*  
*59 modo? de primo dic, licet aliquis faciat in publico, tamen potest, ut l. 1.*  
*D. de via pub. refi. & not. ibi gl. in rub. patet ex his quæ dicta sunt in dua-*  
*bus quæstionibus præcedentibus. Et nedum quis potest viam publ. refi-*

X x

cerc,



- cere, sed etiam purgare, quod est refectionis portio, *ut d. l. 1. §. sed & purgare.* \* Quod no. pro statutis loquentibus de refectione viæ, ut comprehendatur etiam purgatio sicut est auferre lutum ex via publ. Et purgare proprie dicitur, ad libramentum proprium redigere, sublato eo quod superest. Et libramentum capitur pro modo & pulchritudine, *ut est text. cum gloss. in d. l. 1. §. purgare.* & ex eo quod dictum est sublato eo quod superest. \* Not. quod ille qui tenetur purgare viam, non sufficit si auferat lutum ex via publica in medio, & projiciat in partibus vel in lateribus viæ, quoniam tenetur in totum rem auferre de via, *ut d. §. purgare, quod not.* Item etiam reficere dicitur, & qui aperit, & qui purgat: & omnis omnino, qui in pristinum statum reducit: *ut d. l. 1. §. reficit.* De secundo dic, quod ille qui vult reficere viam publ. debet ad veterem latitudinem restituere: *ut d. l. 1. §. 1.* & non debet latiore, neq; longiore, neq; altiore, neq; humiliore sub nomine refectionis facere, nec in via terrenam glaream ponere, aut sternere viam lapide quæ terrena sit, vel e contrario de strata terrenam facere: *ut est text. in d. l. 1. §. si quis in specie.* Et in effectu sub specie refectionis non potest quis viam deteriore facere impune: imo prohibendus esset: *ut d. §. si quis in specie. & ibi etiam vide per gloss. & Dd. ubi prædicta verba declarantur.* \* Quæro 27. si quis vult reficere viam publ. & ab alio impeditur, qua actione agatur contra impedi-entem? Dic interdicto de via publ. reficiendo, & istud interdictum perpetuo datur & omnibus, & in omnes, & habet condemnationem in id quod actoris intererit: *ut d. l. 1. §. fin.* \* Quæro 28. ad hoc ut istud interdictum competat contra impedi-entem reficere viam quæ sint necessario: & Ros. in libellis suis in tit. si aliquis vult reficere viam publ. alias in rubr. de interdicto si via publ. reficitur. in princ. dicit quod quatuor sunt necessaria. Primum est, quod via illa sit publ. vel iter publicum. Secundum, quod aliquis velit reficere. Tertium, quod reficiendo non mutetur status primitivus viæ publicæ. Quartum, quod alius te impedi-entem volentem reficere vel purgare viam publ. Et hæc quatuor probantur in d. l. 1. ff. de via publ. & iti. publ. refic. \* Quæro 29. quomodo debeat formari libellus in isto interdicto? & Ros. in tit. præalleg. dicit, quod debet formari sic: Coram vobis, &c. compareo ego Titius, conqueror de Sempronio: quia me volentem reficere, vel purgare viam publ. vel locum publicum, me prohibuit, & peto interesse pro tali violentia vel injuria, & ago contra ipsum: & ad hoc propono actionem in factum subrogatam in loco interdicti de via publ.



publ. & iti. publ. reficiendo : vel ipsum interdictum : *ut l. 1. ff. cod. tit.*  
 Si autem propter illam refectionem vertitur specialis & propria utilitas a-  
 ctoris, potest libellum concipere modo prædicto : & ei addere sic. Et  
 quia interest mea specialiter propter domum meam non esse prohibitum :  
 ideo illud meum interesse peto, & ad hoc propono interdictum prædictum,  
 vel prædictam actionem in factum subrogatam in loco ejus : & quod tale  
 interesse possit peti, *dixi supra in quæst. 27. in fin.* \* Quæro 30. quomo- 65  
 do debeant formari positiones actoris, & rei in isto interdicto ? & dic  
 quod positiones actoris ita formari debent : Ego Titius dico quod via il-  
 la, locus ille, de quo quæstio, est publicus. Item quod locus ille, vel via il-  
 la indiget refectione. Item quod reficiendo antiquum statutum retine-  
 bam. Item quod me prohibuisti, & adhuc prohibes, ista colliguntur, &  
 probantur *in l. 1. ff. de via publ. & itin. publ. refic.* & patet ex supra dictis.  
 Positiones vero rei sic formari possunt : Ego Sempronius dico, quod lo-  
 cus ille, de quo est quæstio, est Titij, & ponantur confinia ita, ut appareat  
 ipsum non esse locum publicum. Item dico, si erat via publica, quod re-  
 ficiendo volebas, & vis facere viam publicam latiore, longiore, altio-  
 rem, & humiliorem quam ante fuerat. Item quod Sejus tantum tibi in-  
 tulit violentiam, unde ego Sempronius debeo absolvi : quia si tantum ille  
 Sejus intulit violentiam, ergo nullus alius. & hæ positiones ponuntur per  
 Rofre. *in d. libello de interdicto, de via publica reficienda : & probatur in l.*  
*1. ff. cod. tit. & ex his quæ dicta sunt supra :* & hæc omnia quæ dicta sunt  
 25. quæst. not. diligenter : quia ponunt materiam refectionis, & addun-  
 tur his quæ dicta sunt supra *in lib. præced. in titu.* de refectione. \* Quæ- 66  
 ro 31. quid si aliquis ponit aliquid in via publica, vel ædificat, vel immit-  
 tit eo casu quo non potest, *juxta ea quæ dixi sup. in 11. quæst. cum quatuor*  
*sequentib.* quo jure agetur contra ipsum ? Dic interdicto, ne quid in loco  
 fiat : *ut l. 2. §. 1. & §. ait prætor. & §. prætor ait. D. ne quid in loco publ.*  
 & istud interdictum proditum est ne quid in loco publico, vel via publ. vel  
 itin. publico fiat : & si factum fuerit, quod tollatur, ut ibi : & sic istud in-  
 terdictum ex prima parte est prohibitorium, ex secunda restitutorium : *ut*  
*d. l. 1. in prin. & §. hoc interdictum. & §. ait prætor.* Vel secundum Ioan.  
 Andr. sunt duo interdicta. Unum prohibitorium, scilicet ne fiat. Aliud  
 restitutorium, ut si factum fuerit, tollatur : ut not. Rofr. in libellis suis in  
 titu. de interd. ne quid in loco publico. \* Quæro 32. sive sit unum inter- 67  
 dictum, sive duo, quæ sint necessaria ad hoc, ut ista interdicta dentur ? Dic



secundum Rofr. quod novem sunt necessaria. Primum est, quod via illa  
 68 vel locus ille sit publicus. \* Qualiter autem via dicatur publica, vel pri-  
 vata, aut vicinalis, *vide in l. 2. §. viarum. & §. vicinales. ff. ne quid in loco  
 publico, & dixi sup. in 7. quest.* Secundum, quod ponatur aliquid in loco  
 publico vel via publica: *ut habetur in d. l. 2. & in hoc tu adde etiam, quod  
 licet non ædificem in via, sed ædificem in meo: dum tamen ædificium in  
 meo factum noceat in via, sufficit, ut habeat locum hoc interdictum: ut  
 d. l. 2. §. si quis in suo, & ibi hoc not. Bar. & vide etiam Barto. in l. quo mi-  
 nus. in 3. quest. 3. D. flumi.* Tertium, quod non sit appositum de licen-  
 tia principis vel alterius habentis ad hoc potestatem: *ut d. l. 1. in princip.*  
 Quartum, quod si est positum cum licentia principis vel alterius, fiat de-  
 terior: *ut d. l. 2. §. merito, & §. si quis à principe.* Quintum, quod iste  
 qui agit hoc interdicto, non habeat ædificium in publico sine licentia su-  
 perioris: alioquin non aget: *ut in d. l. 2. §. idem ait, si in publico.* Sextum,  
 quod id quod est positum, statim noceat vel nocere possit: *ut d. l. 2. §. de-  
 inde ait prætor. & ibi declaratur quando via dicatur fieri deterior.* Septi-  
 mum, quod ad hoc ut tollatur, necesse est ut noceat ædificium: & si me-  
 lius sit non tollere, ne urbs ruinis deformatetur. non tollere, dico, nisi publi-  
 cus usus impediatur: *ut d. l. 2. §. si quis nemine: & l. si. eod. tit.* Item si  
 non tollitur per interdictum, tollitur tamen officio iudicis: *ut dict. §. si  
 quis nemine. & d. l. fin.* Octavum, quod locus publicus fiat deterior, &  
 tunc locum habet interdictum: sed si esset locus privatus alterius, tunc ha-  
 beret locum utile interdictum: *ut d. l. 2. §. eum qui. & §. merito.* Nonum  
 & ultimum sufficit quantum ad hoc, ut habeat locum interdictum, si ipse  
 posuit, si ab alio positum sit: *ut d. l. 2. §. hoc interdictum.* Sed contra  
 prædicta opponitur, & videtur quod aliquo modo non habet locum hoc  
 interdictum. Nam licitum est cuilibet ædificare & immittere in loco pub.  
 D. de acquir. rer. dom. l. statuas. Sol. verum est quando ponuntur statuæ,  
 sed non in loco public. vel si sunt positæ in loco publico, non impediaba-  
 69 tur locus publicus: & ideo quod positum est, tunc non removetur. \* Que-  
 ro 33. quomodo formetur libellus in hoc interdicto, quando quis ædifica-  
 vit in via publica, vel aliquid immisit: vel ædificare aut immittere vult:  
 & in hoc duo casus principaliter sunt de per se considerandi. Primus est,  
 quando ex hoc læditur via publica, vel iter publicum. Secundus est, quā-  
 do propria utilitas tantum læditur: puta quia lumina tua obscurata. In  
 primo casu libellus potest duob. modis formari. Uno modo, quando quis  
 vult



vult ædificare vel aliud immittere in via publica, & petitur quod non immittatur vel fiat. Alio modo, quando id quod in via publica factum est, petitur ut tollatur. Primo modo potest sic formari libellus secundū Roſfr. *in loco præallegato*. Coram vobis, &c. compareo ego Titius, & dico, quod talis vult ponere in via public. cujus tales sunt confines, tale quid, propter quod via publica deterioratur vel deformatur, puta faciendo pontem: unde peto ipsum prohiberi ne ponat: ad hoc propono actionem in factum surrogatam in locum interdicti, ne quid in loco publico. Sed vide quod ista forma libelli non est bona: quia per hoc agitur ad interesse, *ut l. 2. §. hoc interdictum. ff. ne quid in loco publ.* quod interesse nō potest esse, cum nihil factum sit, & agatur, ut non fiat. Et propterea dicit Bart. *in dict. §. hoc interdictum*, quod istud interdictum non potest proponi, nisi quando aliquis incepit ædificare, ita quod habet aliquid instar operis: *ut l. stipulatio. §. opus. D. de nov. oper. nunc.* ideo tunc potest agi ne fiat ad interesse, pro eo quod factum est. Et ita debet intelligi d. §. hoc interdictum, & ista materia. *facit pro hoc l. harum. §. l. egi. & quod ibi not. ff. si ser. vend. & ideo secundum Bartol. in d. §. hoc interdictum.* debes formare libellum isto modo: Dico quod talis incipit ædificare in tali via publica seu in tali loco publico, propter quod via publica fit deterior, vel iter publicum deterius: quare peto ipsum prohiberi iitud opus facere, & cogi ad cavendum, ne fiat, & ipsum condemnari ad interesse meum, pro eo quod factum est: ut probatur *in d. §. hoc interdictum. & in §. si quis nemine. in d. l. 2. ne quid in loco publico.* Et de ista cautione vide text. cum gloss. *in l. 5. ibi. & l. penult. eod. titul. & nota. in d. l. harum. & dict. l. egi. & nota. per Bartol. in l. si prius. ff. de nov. oper. nuncia.* Alio modo quando quis ædificavit, & unus vult petere ut ædificium vel immisum in via publica tollatur, potest sic formari libellus: Coram vobis, &c. compareo ego Titius, & dico quod Sempronius posuit tale quid in via publica, propter quod est effecta deterior vel deformata: quare peto eum cogi & compelli ad tollendū & restituendum: & ad hoc propono dictā actionem in factum, &c. In secundo casu principali, quando ex ædificio vel immisso in loco publico læditur tantum privata utilitas: puta quia lumina tua obscurantur, debes sic formare libellum: Coram vobis, &c. compareo ego Titius contra & adversus Sempronium: & dico quod ipse tale quid in ponte vult ponere, vel posuit, vel in via publica, vel in loco public. cujus tales sunt confines, & quod lumina mea obscurantur: unde ne id fiat, ago contra ipsum:

X x 3

intelli-



intelligendo secundum quod dixi supra, secundum Bartol. vel si jam fecit, dicas, Ago quod removeatur, & ad id propono utile interdictum ne quid in loco publico. Et dixi utile interdictum, & non directum: *per l. 2. §. cum qui. ff. ne quid in loco publi. & per id quod dixi in q. præced. in versi. §.* Sed contra istam ultimam formam libelli opponitur & videtur, quod non possit de jure agi. Nam lumina tua possum obscurare: *ut ff. de serv. urb. præd. l. si binarum. & C. de serv. l. altius.* Sed responde secundum Rofr. *in præalleg. tit. de interdicto, ne quid in loco publ. ante fi.* quod lumen quod habeo à tuo loco privato, potest obscurari, cum non debeas servitutem, ut dictis juribus. Sed si habeo à loc. pub. lumen, secus est: quia tunc obscurari non potest: *ut D. de damn. infect. l. fluminum. §. ulti. & l. Proculus.* quod est notandum. De hoc tunc intellige, quando vis tollere mihi lumen quod habeo ex publico, ædificando in loco publico. quia tunc non potes dare mihi damnum etiam habita licentia à principe: quia illa licentia intelligitur sine damno: *ut l. 3. §. merito. & §. si à principe. ff. ne quid in loco publico.* Sed si ædificares in loco tuo proprio non debente mihi servitutem, potes mihi auferre lumen, quod habetur etiam ex publico: *ut d. l. altius. & l. si binarum.* quod bene not. Et addas his quæ dicta sunt in lib. præced. in materia servitutis luminum, & ne luminib. officiat. Sed adverte quia Bart. *in d. l. 2. §. hoc interdictum. cl. 2. ff. ne quid in loco publ.* ponit aliter materiam libelli. Nam dicit quod debet sic formari. Dico contra talem, quod ipse habet & tenet tale ædificium, quod est factum in via publica: propter quod dicta via fit deterior in tanta quantitate, & est verisimile me damnificari in futurum in tantum: quare peto ipsum condemnari ad tollendum ipsum opus, & ad restituendam ipsam viam in pristinum statum, & ipsum mihi condemnari ad quantitatem prædictam: cum tantum intersit mea dictum opus factum non esse: & quatenus mea interesset pendente judicio: & hæc forma procedit, si is tenet ædificium in via publica, qui fecit. Sed si tenet alius, tunc debet concludi aliter, videlicet quod potest præstare patientiam destruendi operis: & quod condemnatur quatenus actoris interest pendente judicio, ex eo, quod negat præstare dictam patientiam: *per not. in d. l. 2. §. hoc interdictum. cl. 1.* Alij dicunt secundum Bart. quod hoc operatur interesse totius populi, quod sibi non placet: quia secundum hoc non posset constitui procurator ab actore, quod est contra *l. penult.* sed pro interesse publico debet intentari actio à syndico communis. & hoc est *quod dicit text. in l. 2. §. hoc interdictum cl. 1.*



*el. 1. quod actoris interest* : & ideo refert se ad interesse actoris, non populi. \* Quæro præterea 34. loco, quomodo formari debeant positiones actoris & rei in hac materia, & in hoc interdicto? Et dic, quod positiones actoris sic formari possunt : Compareo & dico, quod via illa est publica, siue locus ille est publicus, cujus tales sunt confines & cæt. Item quod aliquid immisisti vel vis immittere sine licentia principis vel superioris. Item quod licet princeps tibi concessit ædificare vel aliquid immittere in via public. vel loco public. per talem immissionem vel ædificationem, incommodatur usus meus seu domus mea. Item quod ego, qui ago hoc interdicto, careo ædificio posito in loco public. Item quod id, quod imposuisti vel imponere vis, nocet vel nocere potest loco publ. Item quod imposuisti vel vis imponere, est aliud quam domus. Item quod illa domus si quam ædificasti in public. nocet multum loco public. Item quod supra locum publ. pontem posuisti. Item quod opus factum in loco publi. tu possides. Item quod tuum opus quod fecisti in loco publi. lumen quod habebam in loco publi. abstulit mihi. Positiones rei sic fieri possunt : Compareo & c. & dico quod locus ille vel via illa est vicinalis vel privata. *m* Item quod illud quod imposui vel imponere volo, feci cum authoritate principis, & ex privilegio. Item quod id quod imposui vel imponere intendo cum privilegio, est sine incommodo alterius. Item quod tu qui proponis hoc interdictum, ædificasti in loco publ. Item quod id quod ædificavi est domus, & sine incommodo alicujus loci privati vel public. Item quod opus prædictum desij possidere sine dolo vel culpa. Item quod lumen tuum quod per ædificium obscuravi, habebas à loco meo privato : & de his positionibus habes per Roßr. in tit. si aliquis ponit in via publi. alias est, de interdicto, ne quid in loco public. *& colliguntur ex his quæ dixi supra in 32. quæstio.* \* Quæro 35. dictum est supra in 8. q. quod est licitum regulariter ire per viam public. & agere & ducere plaustrum quid si quis impediatur ab aliquo qui prohibere nõ potest, quo remedio ei succurratur? Dic quod est proditum super hoc interdictum, ut liceat ire vel agere per viam publ. *ut l. 2. §. si. ff. ne quid in loco pub.* & non reperitur alibi de isto interdicto, nisi ibi, secundum Roßr. in tit. si aliquis vult ire per viam publ. alias est in tit. de interdicto, ut liceat ire, agere per viam public. & de illo fit etiam mentio per gl. in tit. ff. ne quid in loco publi. & ad hoc ut competat istud interdictum, ista sunt necessaria. Primum, quod via sit public. & qualiter dicatur via publ. *dixi supra in 7. qu.* Secundum, quod ille qui volebat ire, agere



- agere per viam publ. prohibitus sit. *ut d. l. 2. §. si.* si enim per viam privā-  
tam aliquis vult ire, agere debet negatoria : *ut l. 2. ff. si serv. vend. & di-*  
72 *cam in sequen. questi.* \* Circa istud interdictum primo quæro quomodo  
debeat formari libellus ? Dic breviter. Ego dico quod talis me volentem  
n ire agere, vel ducere tale quid per viam public. prohibuit & prohibet n :  
quare peto pronunciari, & ipsum cogi, quod me non prohibeat, & ad hoc  
propono interdictum, ut mihi liceat ire, vel ducere per viam public. vel  
73 actionem in factum subrogatam in locum ejus : *ut d. l. fin.* \* Secundo  
quæro, quomodo formentur positiones in hoc interdicto ? dic breviter,  
quod positiones actoris sic formantur ? Ego dico, quod talis via est publ.  
Item quod ibam per illam viam. Item prohibuisti, & me prohibes volen-  
tem ire, vel agere, vel tale quid ducere per illam viam public. Positiones  
rei sic fiunt è contrā. Ego dico quod illa via est privata. Item quod illa via  
74 est mea. Item quod Titius tantū tibi intulit violentiā, & non ego. \* Ter-  
tio quæro circa prædicta, quid de his, qui colligunt pedagia ab his qui va-  
dunt per viam public, an possint de jure prohiberi colligere, seu exigere  
per hoc interdictum. & Rostr. in præallega. titul. dicit, quod credit quod  
sic. Impediunt enim euntes per viam publi. unde faciunt contra jura, nisi  
habeant privilegium à principe. *C. nova vectig. instit. non poss. l. 1. 2. &*  
*3. C. de vectiga. l. certum.* Unde nec civitas per sua statuta, potest hujus-  
modi pedagia imponere. *C. nov. vectig. instit. non posse. l. vectigalia.* nec  
aliqui nobiles possunt impedire iter agentes, nisi habeant privilegium à  
principe : & à principe non debet concedi, nisi patria sit tenuis : quia tunc  
de facili conceditur privilegium. *ut l. 2. eod. titu.* licet de facto contrari-  
um faciant civitates, & nobiles & potentes, secundum eum : & de ista ma-  
teria vide plene per Barto. *in d. l. vectig.* quæ communiter non reperitur  
75 in lect. & per Bald. *in c. 1. in titul. quæ sint rega. in usib. feud.* \* Quæro  
quarto, quia sæpe dictum est, quod agi potest pro via publica, an ad hoc  
per agentem possit constitui procurator : & in hoc distingue : Aut agi-  
tur pro privato cōmodo & interesse, & potest procuratorem constituere.  
*l. licet in popularibus. in princip. D. de procurat.* ubi loquitur etiam de via  
publica, & not. *in l. si quis pro eo. in fin. D. de fidejusso.* Aut agit pro com-  
modo & interesse publico tantum : & tunc ante litem contestatam non  
potest : sed post sic : *ut l. penult. D. de pign. act. & not. in d. l. si quis pro*  
76 *eo. in fine.* Quinto \* quæro, nunquid pro tali causā possit accedere fide-  
jussor ? Distingue ut dictum est de procuratore, *ut habetur per text. & gl.*  
& Dd.



¶ *Dd. in d. l. si quis pro eo. in fin. \** Quæro 36. & ultimo, quomodo debeat libellus formari super via privata, quando dicitur, quod debetur servitus viæ. vide per dom. Petr. Iac. de sancto Miniano, in quadam sua summa seu practica, quam de libellis composuit anno 311. à qua sumpsit originem practica novella Ioan. Petr. de Papia, licet de ea non faciat mentionē: qui dicit, quod potest sic formari, Coram vobis cōparet talis, &c. & dicit & proponit contra Martinum, ut cum dictus actor esset in quasi servitute viæ per talem fundum Martini, & ad talem vineam ipsius actoris, dictus Martinus ipsum actorem per vim vel dolo malo deiecit de prædicta quasi sua possessione. Quare petit, ut dictam suam quasi possessionem restituat, vobis domino judici supplicando ut dictum reum ad restituendam dictam possessionem, vel quasi per vestram sententiā condemnentis. Vel dicas ita sicut hodie consuevit: Quare petit per vos, & officium vestrum, quod si inconsequenter expediat, principaliter implorat, quatenus denunciatis & declaretis ipsum Martinum teneri, & obligatum esse ad mihi restituendam dictam quasi possessionem o viæ & ipsum cogatis, & remedijs compellatis ad restituendam dictam quasi possessionem viæ: & prædicta forma libelli procedit, quando quis est expulsus per violentiam de possessione vel quasi, & de expulsionem viæ principaliter conqueritur. Si autem principaliter de expulsionem viæ non conqueritur: sed quia impeditur, quod non possit uti libere via, quia in ea turbatur: tunc posset agere interdicto uti possid. *juxta no. in l. i. C. uti pos. Et vide circa prædicta quæ not. Bartol. in l. si prius. D. de nov. oper. nunc. & not. per Dd. in §. æque. Institut. de actio. & quia dixi quod etiam quando via turbatur, potest agi & intentari interdictum uti pos. quæro quomodo debet formari libellus hoc casu? & dicit dom. Petr. Iacobi in sua practica, in tit. super servitute viæ principaliter turbata, debet sic formari libellus: Domine iudex, ego conqueror de Petro: quia cū essem in quasi possessione servitutis viæ per fundum Petri Puzi, cujus tales sunt cōfines, &c. & talem vineam ipse turbat, & impedit me, & vim mihi facit in prædicta quasi possessione, nec permittit me uti via privata. p Quare ago contra eum & peto ne me in prædicta quasi possessione turbet, nec in ea vim mihi faciat vobis domino Marco judici supplicando, ut condemnentis ipsum Petrum Puzi, ut desistat à dicta turbatione & violentia: & quod de cætero amplius me non turbet: ut probatur in l. pen. D. de servit. Quidam tamen dicunt secundum eum, quod iste libellus non procedit: quia pro servitute viæ turbatæ non*

Y y

compes



competit interdictum uti poss. ex eo quia promissum est de ea tuenda specialiter per interdictum de itin. actu. privat. & isti dicunt, quod nec pro servitute aquæductus competit interdictum uti poss. quia satis de hoc provisum est specialiter per interdictum de aqua quoti. & æsti. & de rivis, & de fonte. Nec etiam pro cloacis competit. *D. uti poss. l. 1. in princ.* quia specialiter est provisum per interdictum de cloa. & licet *d. l. pen. ff. de serv.* indistincte dicat, quod pro servitute viæ, & pro alijs servitutibus competunt interdicta quasi possessoria: attamen glo. ibi exemplificat de itine. actuque privat. Sed præfatus dom. Petr. Iacobi, dicit *in loco præallegato*, quod videtur posse dici contrarium: videlicet, quod imo etiam interdictum uti poss. cõpetat pro servitute viæ: quia *l. pen. D. de serv.* in distincte loquitur, scilicet quod competunt interdicta quasi possessoria: ergo indistincte debent intelligi etiam de interdicto uti poss. & similiter glo. etiam in fin. loquitur indistincte, *l. 1. in princ. D. uti poss. & in l. 1. §. fin. D. de superfic.* Nec videtur secundum eum, quod de jure una actio seu unum interdictum tollat aliud, nisi materia sic aperte ordinaret expresse contrarium, sicuti expresse dixi, quod pro cloaca non competit interdictum uti poss. *ut d. l. 1. in princ. D. uti poss.* Bart. autem in *d. l. 1. in princ. in hoc articulo* an pro servitutibus competat interdictum uti poss. utile distinguit. Nam quædam servitutes quæ habent causam continuam, & pro illis competit istud interdictum utile, uti poss. *ut d. l. penult. D. de servit. & l. 1. in fin. D. si serv. vend. & l. & si forte. §. sciendum eod. titul. & l. arbor. D. communi divi.* Quædam sunt servitutes quæ non habent causam continuam, ut iter & actus, & pro istis non competit hoc interdictum, sed recurrimus ad interdictum *l. 2. ff. de itinere actuque privato. & Bart.* in effectu tenet opin. glo. in *d. l. penul.* scilicet quod pro servitute viæ turbatæ non competit interdictum uti possidetis etiam utile, sed interdictum de itinere actuque priv. quod not. scilicet ut scias formare libellum, quando turbatur in possessione servitutis viæ vel alterius servitutis.

## A D D I T I O.

**a** *Interrup.* Interruptio ita fit contra præscriptionem rei incorporalis, puta jurium per lit. cont. & alios modos aptos interruptioni, sicut rerum corporalium. *text. est not. extr. de præscr. c. andisis in fin.* Et an interruptio præscriptionis fiat per missionem in possess. ex causa judicati: & an qui mittitur ex causa judicati, possideat, dic *ut per Bart. in l. à divo Pio. §. si super rebus. D. de re jud.*

a Li-



a *alt. Licentia.* An licentia in actu requisita sufficiat, si post actum sequatur, vide Corn. 2. vol. consil. 43. & 4. volum. consil. 89. inc. viso. & Alex. 2. volum. consil. 62. in 2. colum. §. tertio præsuppono.

b *Administ.* Administratio legitima & libera est quando quis potest in iudicio agere, & conveniri & etiam extra iudicium de aliqua re disponere. facit c. ex literis. ver. probat. & ibi Innoc. alleg. l. secundum. in §. 2. C. de iur. calum.

c *Iurisdictio.* Iurisdictio tollitur contraria consuetudine & præscriptione: ita dicit Innoc. in c. ad nostram. in fin. de app. & an iurisdictio queratur & probetur ex consuetudine, vide Corneum consil. 268. in 3. volum. Et iurisdictio delegata an sit odiosa & restringenda. in 4. vol. consil. 157. Et iurisdictio iudicis an possit prorogari tacito consensu partium, in 4. volum. consil. 30. & vide Alex. in volum. consil. 68. & in 4. vol. consil. 35. & in 5. vol. consil. 1. in 1. colu. in princ. quando in usu iurisdictionis plures domini ejusdem castri non concordant, quid si agendum, Alexan. in 5. vol. consil. 25. vers. non obstant, & ibi in seq. col. an unum cast. possit dividi inter duos. & quid in pluribus cast.

d *Collatera.* Si ex forma statuti proximiores collaterales possunt offerre pretium intra mensem à die publicati contractus, & consequi rem venditam: quando incipiat currere terminus illius mensis, vide Alexan. in 4. vol. consil. 24. per totum.

e *Aliquis lega.* Si relinquitur una res, an censeatur relictum id quod in ea continetur. vide Corne. in 3. volum. consil. 73. quæ veniant in venditione domus vel fundi, vide Alexan. 2. volum. consil. 134. in 3. & 4. col. & consil. 226. per totum.

f *Actionem in factum.* Actio in factum datur, quando cessat dolus, & subest culpa. l. eleganter. §. idem Labeo. & ibi Bart. de dolo.

g *Concessio.* Concessio videtur facta de toto jure concedentis. Bal. in l. 1. pen. col. in ver. sed quid si dominus. C. quando non pet. part. l. qui tabernas. ff. de contrahen. empt.

h *Mun. real.* Munera realia quæ sunt. vide Bart. in l. rescriptum. §. sciendum. ff. de mune. & honor.

i *Collecta.* Collecta bonis mobilibus & stabilibus potest imponi. Bar. in l. 5. col. vers. item pro collecta. C. de mul. in quo lo. per l. forma. de cens. & l. si. C. de imm. ne. conce. lib. 10. Bal. in auth. defuncto. ult. col. in prin. ver. modo quero, dicitur statutum. C. ad Tert.



l *Gratis*. Habitans gratis in domo an teneatur ad refectiorem vel purgationem viæ. ? Respon. Bart. in l. *ediles D. de via publ.* quod sic. Et vide supra de servitu. urban. cap. 59. tamen in purgatione momentanea, nō in perpetua.

m *Viam publ.* Via debet purgari à vicinis habentibus domos *juxta eam. l. 2. §. ibi Barto. & Dd. de via publ.* & via purgari dicitur, quando in totum tollitur lutum, non quando ponitur juxta viam, l. 1. §. *purgare. de via publ. & per Alex. in l. 2. eod. tit. & quod not. in l. 2. C. de immun. ne conce. lib. 10.*

n *Vicinalis vel privata*. Via vicinalis est, ad quam faciendam vicini de proprio contribuunt: vel quæ in vicos ducit, l. 2. §. *vicinales. D. ne quid in lo. publ.* Et quæ privata & publ. quæ dicantur, d. l. 2. *prætor. & §. via D. ne quid in loco publ.* quod publica dicitur ea, cujus solum est publicum: alias dicitur privata.

o *Prohibuit & prohibet*. Prohibitio acquirit possessionem prohibenti ex non fieri, l. 2. C. de servit. Bald. in l. *liberati. 1. colum. C. de ope. lib. ver. sed certe.*

p *Quasi possessionem*. Quasi possessio juris vel servitutis queritur per patientiam etiam violentam. Bart. & Alex. post Dd. in l. 1. §. *in operis. de oper. nov. nun. Anto. in c. fi. in antepen. char. de causa pos. Innoc. in c. olim. 3. de rest. / polia. & quasi possessio. & vide Alex. in l. 1. §. 1. de itin. actuque priva.*

q *Uti via priv.* Uti quomodo ponatur, Bart. in l. *quibus dieb. §. fin. in 2. colum. versi. quid de dictione nri. D. de cond. & demonstr.*

De servitute aquæductus.

#### CAP. IV.

- 1 *Servitus aquæductus est jus ducendi aquam per fundum alienum.*
- 2 *Jus ducendi aquam per alicuius fundum, an sit servitus realis, vel jus tantum personale; quomodo cognoscatur.*
- 3 *Servitutes personales tantum tres sunt, videlicet usufructus, usus, & habitatio.*
- 4 *Jus ducendi aquam ex fundo suo ad fundum meum si quispiam mihi concesserit causa faciendi balneum tantum in fundo meo, in quo panni lavari possint: vel pro aliquo alio usu: qui fundum meum non concernas: an tunc servitus realis vel personalis erit.*
- 5 *Jus ducendi aquam ex fundo tuo ad fundum meum si mihi debeat: puta per fistulam causa servandi familia mea pro coquina, & equis, & alijs necessarijs pro domo & familia mea, an erit tunc servitus realis, an vero jus personale.*

- 6 *Ius aque ducende ad piscariam meam, vel cisternam aut puteum, si mihi concedatur, an sit servitus realis, an vero ius personale.*
- 7 *Ius aque ducende ad piscariam meam, vel cisternam, aut puteum, an sit servitus rustica vel urbana.*
- 8 *Ius aque ducende ex fundo tuo ad hortum meum irrigandum, an realis servitus sit.*
- 9 *Ius aque ducende ex fundo tuo ad hortum meum, &c. an servitus rustica vel urbana.*
- 10 *Fundus rusticus aut urbanus quando dicatur.*
- 11 *Aquæductus in servitute quid veniat, & quid non.*
- 12 *Regula, In re sua quilibet est moderator & arbiter, quomodo intelligatur.*
- 13 *Servitus aquæ ductus est sicut anima intellectiva tota in toto & tota in qualibet parte.*
- 14 *Subiecta talia sunt, qualia prædicata demonstrant.*
- 15 *Distributiones quotidiæ qualiter præstandæ sint.*
- 16 *Expensas quotidianas vinitim collegij prator dare debet, dato quod unus plusquam aliter comederet: ut faciebat Bononia s. holaris unus Polenus, qui solus comedebat tantum quantum quatuor alij.*
- 17 *Servitus à principio constituta si fundus dominans aqua indigebat, & nunc ex aliqua causa non indigeat, an servitus in perpetuum competere desinat.*
- 18 *Servitus aquæductus, si fundo meo qui est decem iugerum, debeat, & postea augmentus fuerit: an propter hoc aquæductus servitus crescere debeat.*
- 19 *Servituti aquæductus habens an rivum in servientis fundo facere possit, per quem aquam ad fundum dominantem ducat.*
- 20 *Rivum an quisquam simpliciter cavare possit.*
- 21 *Rivum, isto, quod aliquis de iure vel ex permissione facere possit, an prædij dominantis dominus illum purgare & reficere poterit.*
- 22 *Ius ducendi aquam per fundum alterius si quisquam habeas, quando & quomodo ipsam aquam ducere poteris.*
- 23 *Servitus aquæductus in concessione, sine alterius damno subintelligitur.*
- 24 *Aquæductus servitus quomodo acquiratur.*
- 25 *Aqua per seipsam fluens an præscriptionem vel consuetudinem inducere poterit.*
- 26 *Aqua si ex certo fundo superiore oriatur, & per quandam alveum ad partes inferiores descendat, aquisq; aliquando pluvialibus adeo crescat, ut in alveo contineri nequeat: an tunc ille qui est in parte superiori, ripas ita elevare cogatur, ut usque ad mare discurrat.*
- 27 *Aquæductus servitutem totam quis habere & concedere possit, & quis etiam ad aquam ducendam cogi valeat.*
- 28 *Flumen privatum tribus modis potest dici alicujus esse.*
- 29 *Aquæductus servitus, cui, vel quibus concedi possit.*
- 30 *Aquæductus servitutem si uni concessi, an alteri postea concedere possim.*
- 31 *Aquæductus servitutem si tu: cui primo concessi, vis postea alijs concedere an possis.*
- 32 *Aquæductus servitus, quomodo, qualiter, & quando, & per quem locum constituitur vel asquiri possit.*



- 33 *Digitus mensura secundum Isidorum quid sit.*
- 34 *Fundi servientis per quam partem aquam ducere possis, si non exprimat: quid iuris.*
- 35 *Aqueductus servitus si ex flumine debeat, & ipsum flumen alveum mutaverit, quid iuris.*
- 36 *Flumen si alveum mutaverit, ius aquæ uno impetu perditur, & tunc aliud flumen videtur.*
- 37 *Fluminis alvei per mutationem in casibus, in quibus aqueductus servitus amittitur, an de æquitate restituenda sit, ut ex novo vel novus alveus debeat.*
- 38 *Flumen si ad antiquum alveum redierit, an servitus amissa restitui debeat.*
- 39 *Aquam ex flumine an cuilibet ducere licitum sit, per occupationem factam proprio autoritate.*
- 40 *Bononienses licite de flumine Recij aquam ducunt, quæ postea in Padum intrat.*
- 41 *Aqua si de unius molendino exeat, & alter eam capere velit, & ad molendinum suum ducere, adeo quod primum molendinum non impediat, an possit.*
- 42 *Forma seu formula, vallum, & seriola, an idem sint.*
- 43 *Aquam si duo ex flumine publico ad fundum suum ducere velint, & se invicem impediant, quis præferetur.*
- 44 *Cautela ducendi aquam ex flumine.*
- 45 *Occupare vel edificare incepisse, vel aquam ex pub. loc. ducere, quid, remissive.*
- 46 *Consequentia non valet, aliquis habet potestatem vel ius ducendi aquam ex flumine publico vel privato, ergo habet servitutem aquæ ducendæ.*
- 47 *Aquæ ductus servitute quomodo, & qualiter quis uti possit.*
- 48 *Aquæ ducendæ servitutem ad molendinum si quisquam habeat, propter aquarum abundantiam aliud molendinum construere non poterit.*
- 49 *Aquæ publicæ de ductu inter duo castella quaestio erat & inter se fuit lata sententia: demum Imperator unum de illis castellis mihi concessit: nunquid illam sententiam servare teneat.*
- 50 *Vicini incommoditas aquæ ducendæ quæ dicatur.*
- 51 *Fons si ex aliquo fundo oriatur per tempus longissimum, cuius non extet memoria in contrarium: & aqua per inferiores partes discurrere cæperit, patientibus illis, quorum fons erat, an habentes superiorem fundum, in quo aqua oritur, ipsam pro libitu voluntatis suæ divertere potuerunt.*
- 52 *Longa consuetudine veluti jure imposita servitus videtur.*
- 53 *Patientiam solam qui permittit, nec per alia verba servitutem constituit, an servitutem constituere videatur, vel se personaliter obligare.*
- 54 *Aquam duxisse jure servitutis vel jure simplicis facultatis, quando quis dicatur.*
- 55 *Servitus aquæ ductus præscripta quanto tempore inducatur, & quæ, & quot ad istam præscriptionem inducendam requirantur.*
- 56 *Sepem pracidere, mundare, vel mundari facere in fundo vicini, vel per vicini fundum aquam ducere, an servitutem arguant.*
- 57 *Aqua quando discurrisset dicitur jure facultatis tantum, non autem servitutis.*



- 58 Possessionem in iuribus incorporalibus dare non est.
- 59 Differentia quam sit quantum ad tempus inter locum publicum & privatum.
- 60 Aquam si quispiam habebat jus claudendi certis horis, nunquid ita claudere poterit, ut nihil, quod alias stillare consueverat, ad partes inferiores stillare possit.
- 61 Aquam ducendi ius servitutis per fundum tuum si habeam, & per rivum apertum duxerim, & nunc rivum subterraneum facere velim, an possim.
- 62 Aquam ducendi per vicini fundum si quispiam habuerit, & duxerit per rivum, & demum velit novum canalem vel fistulas in rivo collocare, quæ nunquam habuerit, an possit.
- 63 Aquam per fistulas vel canales si primo per vicini fundum duxerim, & nunc per rivum ducere velim, an possim.
- 64 De jure tertij regulariter opponere possum, quando juris agentis exclusivum est.
- 65 Vendito equo, quo casu ornamenta, vendita dideantur.
- 66 Fundum superiorem si quispiam habuerit, in quo aqua nascatur, quæ per subterraneos meatus ad fundum vicini inferiorem descendat: deinde revertatur ad fundum superiorem, an fundi inferioris dominus eam impedire possit.
- 67 Aqua si discurrat à fundo Titij superiori in fundo Sempronij inferiori per venas subterraneas: demum Sempronius fodit in fundo suo, & venas aperit, ita ut tota aqua ad fundum ipsius Sempronij descendat, & desinat ad superficiem fundi Titij ascendere, quid juris.
- 68 Aquæ ducendæ jus qui habet, si aliam aquam admiscuit, nunquid prohiberi possit.
- 69 Statuto si caveatur, ut quis possit ducere aquam ex fundo suo per fundum vicini medium, ad aliquem fundum suum inferiorem, solvendo vicino damnum cavationis, & quis velit ducere aquam per fundum vicini ad suum, in quo fundo vicini sunt vene aquarum, si aqua sua cum vicini aqua misceatur, & utraq; ad fundum inferiorem transeat, an possit.
- 70 Privilegiatus & privilegij causa quando paræ potentie fuerint, possidentis potior conditio est.
- 71 Aqua si ex fundo meo superiori ad tuum inferiorem descendat, & totum fundum tuum inundet ex magna aquarum abundantia: quaritur an ego, qui sum dominus fundi superiori, aquam in fundo meo retinere cogar, faciendo fossam, aggeres, &c. Secundo, posito, quod non cogar retinere, an te inferiorem cogere possim, ut eam in fundo tuo recipias, vel patiaris, quod aqua descendat ex meo ad tuum, & ex tuo ad alium inferiorem.
- 72 Si per servitutis conventionem factum fuerit, ut superior vicinus aquam in fundo suo retinere teneatur, vel inferior teneatur eam fossa recipere: nunquid superior vel inferior teneatur purgare vel aggeres facere aut munire.
- 73 Servitutem qui debet, facere non cogitur, sed pati.
- 74 Prædij dominantis dominus, an non solum cogere possit dominum prædij servientis, ut fundum suum purgari patiarur, sed etiam dominus fundi superiori servientis, qui jure servitutis tenetur habere fossam in fundo superiori, ne aqua noceat vicino inferiori si fossa refectione indigeat, an possit contra dominum prædij dominantis agere, ut eam reficiat, ne fundo superiori servientis nocere habeat.

75 Aquæ



- 75 *Aquam qui excludit, quam naturaliter, & servitutis jure in fundū recipere tenebatur : ne in suum fundum veniat, sed in alium derivetur, an aquæ plu. arcen. teneatur.*
- 76 *Servitutem si mihi concesseris, ut opere manu factō aquam fluentem in meo ex tuo derivare possim, etiam si tibi noceat, an intelligatur etiam si ultra modum noceat.*
- 77 *Fundus inferior, an aquam ex fundo superiori supervenientem recipere teneatur, quando natura loci subest, nec pactio aliqua intervenit.*
- 78 *Aquam propter inundationem si propria autoritate in rivo sive fovea, vel in aggeribus coronellis feceris, ne aqua sub abundans in fundum fluere, an impune eas remove possim.*
- 79 *Conventio quando nulla extat, nec loci natura servitutem imponit, quid juris, ubi etiam quid servitus per vetustatem, seu præscriptionem acquisita operetur.*
- 80 *In aquarum servitutibus circa vetustatem, seu præscriptionem, quantum temporis requiratur.*
- 81 *Servitus quando causam continuam vel discontinuam habere dicatur.*
- 82 *Aqua si ad vicini fundum per plures rivos discurrere solita fuerit, an in unum rivum tantum transmitti valeat.*
- 83 *De aquis quid servandum est, quando non est aliqua conventio, nec loci natura aliquid declarat, nec loci vetustas subest.*
- 84 *Aqua quando aliquid moderate, vel immoderate fieri dicatur.*
- 85 *Servitus aquæ ductus cui debetur, an causa aquæ ducendæ lapideum arcum facere teneatur.*
- 86 *Servitutem vel jus aquæ ducendæ habens an possit arcum seu pontem lapideum facere supra alium aquæ ductum alienum.*
- 87 *Servitutem in iners qui habet, an possit facere pontem supra locum, per quem aqua ducitur, invito eo, cui aquæ ductus servitus debetur.*
- 88 *Servitus cui debetur per rivum aquæ ductus in vicini fundo, si velit juxta pontem fossam facere, in qua aquæ congregentur, & ipsas postea per rivum ducere, an possit.*
- 89 *Aquæ ducendæ de rivo qui jus habet, an cuniculū subterraneum, per quem aquam ducat, facere valeat.*
- 90 *Rivos manu tenere, & eos purgare, & aggeres reficere quis teneatur, & cujus expensis.*
- 91 *Barones, & Comites, & alij superiores colligentes pædagia, veligalia, stratas securas tenere debent.*
- 92 *In fundo si quispiam usufructum habeat, & alius proprietatem, aliqua impensa necessaria pro cloaca, vel ob aquæ ductus formulam occurrat, illa ad usufructuarium, & non ad proprietarium spectat.*
- 93 *Aquæ ductus servitus qualiter retineatur, & in ea quis teneri debeat.*
- 94 *Flumine ex publico non perenni de prætoris æquitate servitus constitui potest.*
- 95 *Aquæ ductus servitus quomodo amittatur.*
- 96 *Aquæ ductus servitus propter fluminis inundationem, an pereat.*
- 97 *Posseßio vel quasi aquæ per majorem inundationem, sicut posseßio territorij an per-*
- 98 *Aquæ*

- 98 *Aquæ alterius per immissionem, de qua nulla servitus debetur : an aquæductus servitus amittatur.*  
 99 *Aquæductus circa materiam, quomodo in judicio procedatur.*  
 100 *In interdicto aquæ ducendæ libelli forma quæ sit.*  
 101 *Positionum actoris forma in interdicto aquæ ducendæ quænam sit.*  
 102 *Positionum rei teneor in interdicto aquæ ducendæ qualis sit.*  
 103 *Interdictum aquæ ducendæ ad hoc ut competat, quæ requirantur.*  
 104 *Æstas quando dicatur.*  
 105 *Interdictum de aqua quotidiana cur factum sit, & an sit aliud ab interdict. de aqua æstiva.*  
 106 *Interdictum de de aqua quotidiana, an eo casu competat, quo interdictum de aqua æstiva.*  
 107 *Positiones actoris in interdicto de aqua quotidiana quomodo fiant.*  
 108 *Positiones rei in interdicto de aqua, &c. quomodo fiant.*  
 109 *Libellus in interdicto de aqua ex castello, &c. quomodo fieri debeat.*  
 110 *Positiones actoris in interdicto de aqua ex castello, &c. quomodo fiant.*  
 111 *Positionum rei forma in interdicto de aqua ex castello, &c. qualis esse d. beat.*  
 112 *Rivus, specus septa, & incile: quæ loca dicantur.*  
 113 *Interdictum de rivis ad hoc ut competat quæ requirantur.*  
 114 *Rivum si reficere velim, & adversarius meus contra me negatoriam intenet, an refectioe prohibendus sim.*  
 115 *Libellus in interdicto de rivis quomodo fieri debeat.*  
 116 *Libellum de aliqua aqua si quispiam per septa, vel cuniculum, vel specum de puteo concipiat, an interdicto de rivis recte proponatur.*  
 117 *Positiones actoris in interdicto de rivis quomodo fiant.*  
 118 *Positionum rei forma in interdicto de rivis qualis esse debeat.*

**S**ervitus \* aquæ ductus est jus ducendi aquam a per fundum alienum :  
*Sut l. 1. §. aquæductus, ff. de serv. rust. præd. & Instit. de serv. in princ. vers. aquæduct. & notat Azo in sum. & dicitur hæc servitus jus rusticorū præd. Instit. eod. in princ. & de reb. cor. & incor. in fin. l. 1. in pri. de serv. rust. prædio. & propterea rustica servitus appellatur, ut dictis juribus : & dicam in sequen. qu. princ. & videtur jus, quia non in facto, sed in jure consistit, quod est incorporale, ut Instit. de reb. cor. & incor. in fin. Item dicitur jus ducendi, quod intellige sive per fistulam, b sive per quodlibet instrumentum fictile : ut l. Quintus, ff. de serv. rust. prædio. & l. prius, §. placuit ff. de aqua. plur. arc. etiam si nihil in servitute constitucnda comprehensum esset, dummodo nullum damnum per hoc domino fundi servientis detur, d. §. placuit : non autem duci potest per lapidem manu stratum : ut ibi not. Azo in summa. in d. §. aquæductus, circa quod vide quæ dicam*

Z z

dicam



dicam in 9. quæst. princip. Item dum dixi in definitione, aquam, subaudi  
 sive inventam, sive inveniendam : ut l. Labeo. ff. de servitut. rust. præd.  
 & not. gloss. Instit. eod. in princip. versic. aqueductus. & not. Azo in gloss.  
 præalleg. Quod intellige, ut sit servitus, quando est aqua inventa, non potest  
 ut l. si. si serv. vend. & ibi hoc not. gloss. & in d. l. Labeo, & Dd. sequuntur.  
 Idem dixi in definitione per fundum alienum, quia sine fundo non potest  
 constitui servitus : ut l. 1. ff. communia prædio. & Inst. de serv. §. inter ru-  
 sticorum. vers. ideo autem, & dicam in seq. qu. & alienum ideo dixi : quia  
 in re sua non potest constitui servitus : quia res sua nemini servit. l. in re  
 communi, ff. de serv. urbano. præd. cum simil. alias non constituta servitu-  
 te non potest quis aquam per fundum alterius ducere : ut l. 2. de servi. &  
 aqua. facit l. per agrum. eod. titu. & si ducatur sine domini voluntate, po-  
 terit dominus fundi propria autoritate interdicare & remove : ut l.  
 quemadmod. §. 1. ff. ad l. Aquil. nisi quis acquisivisset jus ducendi aquam  
 per fundum alterius ex præscriptione vel consuetudine : ut dicam in 4. prin-  
 cipali : quia jus aquæ quod competit ex consuetudine, est fortius quam il-  
 lud, quod competit ex pactis privatorum : ut eleganter not. Bal. in tit. de  
 pace Constant. in 30. qu. super vers. salvo jure aquæ l. ambrensis, & prædi-  
 cta intellige in aqua, quæ sic duceretur volente domino, vel habeat pote-  
 statem ducendi à domino : puta ab eo, in cujus loco oritur aqua, vel ab a-  
 lio, qui haberet potestatem concedendi : ut dicam in 5. principali, vel tibi  
 ex præscriptione vel consuetudine acquisivisset jus aquæ ducendæ, ut di-  
 cam in 4. quæst. principali, alias non posset aquam ducere. l. aquam. C. de  
 servitut. & aqua. \* Secundo principaliter quæro, quomodo cognosca-  
 tur, an jus ducendi aquam per fundum alienum sit servitus realis, vel jus  
 tantum personale ? In hoc puto sic esse notabiliter distinguendum : aut  
 quis habet jus ducendi aquam, ex uno fundo ad fundum suum : vel ex pa-  
 cto, vel testamento, aut alio modo : aut quis habet jus ducendi aquam non  
 ad fundum suum : qui nullum habet ad quem velit aquam ducere. Primo  
 casu subdistingue : aut tale jus ducendi non debet finiri cum persona, &  
 transit cum prædio, & dicitur servitus realis : puta si quis habet jus ducen-  
 di aquam per fundum vicini ad fundum suum causa ipsum irrigandi : ut l.  
 pecoris cum l. sequ. ff. de servi. rust. præd. & l. cum fundo, conjuncta l. con-  
 stitui. §. si fundus. eod. titu. Aut tale jus ducendi aquam debet finiri cum  
 persona : puta, concedo tibi, quod toto tempore vitæ tuæ tantum possis  
 ducere aquam ex fundo meo ad fundum tuum causa ipsum irrigandi, & in  
 in hoc



in hoc fuerunt opiniones inter gloss. priores. Nam Rog. tenet, quod hoc casu sit servitus personalis: per text. in *l. Mela*. §. fin. ibi servitus est personalis. *D. de alim. & ciba. lega.* & *l. si mihi eod. tempore*, §. fin. *D. de servitutibus rusticorum prædiorum.* & *l. non solum*, §. tale. *D. li. le.* & *l. si binas aedes*, *D. de usufruct.* & hæc opinio videtur probari ratione: quia servitus realis non personæ, sed prædio debetur. *l. unus ex socijs*, *D. de serv. rust. prædio.* & *l. qui aliena*, §. final. *D. de negot. gest.* sed si prædio deberetur, non extingueretur cū persona: imo transiret ad hæredem & emptorem: ut dicitur *leg. via constitui*, §. si fundus. ergo debet dici personalis servitus, non realis. Item quia servitutes reales solent esse perpetuæ, ut *l. forma*, §. quanquam, *de cens.* & hæc opin. refertur per gloss. in *d. l. Mela*. §. fi. & in *l. si quis binas*. & in *l. pecoris præalleg.* & per Cyn. in rubr. *C. de usufruct.* Sed contrariū videtur, videlicet quod talis servitus sit realis, & non personalis: ut habetur in *gl. in d. §. fin.* & in *d. l. si quis binas*, & hæc opinio probatur in *d. l. pecoris*, in princ. Item quia servitus quæ debetur ab uno prædio alteri prædio, dicitur esse prædialis, & realis, non personalis: ut *l. si quis mihi eodem tempore*, §. fi. *D. de serv. rust. præd.* Item quod tres tantum personales servitutes, videlicet usufructus, usus, & habitatio. Et aliqui dicunt, quod est etiam ministerium servorum: ut not. gloss. in *d. l. si quis binas*: & dixi plene supr. in 1. lib. vers. postquam visum est de servitutibus mistis, sed istæ non sunt de illis: ergo debemus dicere: quia sunt servitutes reales. Nec obstat *l. Mela*. §. fi. & *l. non solum*, §. tale, cum sim. supra alleg. quæ videntur dicere talem servitutem esse personalem: quia debet intelligi & exponi in servitute personæ, hoc est prædialis, quæ finitur cum persona, quando hoc actum est: & sic dicimus personale, quantum ad hoc, ut in concepta persona respectu commodi finiatur, non sui. Nam postea etiam durat: ut *d. l. si mihi*, §. fin. & *d. l. pecoris*, cū *l. sequen. facit l. obligationum fere*. §. placet. ff. de act. & obl. & per hoc cessant rationes supr. pro parte negativa adductæ, & pro ista opin. est casus in *l. 4. ff. de serv.* & istam opin. Ioan. communiter sequuntur Dd. in locis præalleg. Secundo casu princ. quando quis habet jus ducendi aquam non ad fundum suum, quia nullum habet possit servitus deberi, an dicatur servitus vel jus personale? & Rog. dixit, quod est servitus personalis, si hoc velit relinquens vel constituens: per *d. l. Mela*, §. final. & per *l. Lucius*, ff. de serv. rust. præd. & ita not. per gloss. in *d. §. fina.* & in *l. ut pomum*. *C. de servit.* & in *l. pecoris*, & ita tenebat Petro. ut refert Cyn. in rubr. *C. de usufr.* sed gloss.



gloss. tenet secundum Iacob. & Azo. quod non sit servitus personalis, sed potius quoddam jus personale, quod actione personali isto pacto debetur: *ut d. l. ut pomum & in l. ut pecoris, & in l. si quis binas. præalleg.* & hanc opinio. sequuntur ibi communiter Dd. & hoc est utile scire, an sit servitus, vel jus personale: quia si est servitus, competit confessoria illi, cui debetur servitus: *ut l. 2. §. 1. ff. si serv. vend. & not. in l. si prius. ff. de no. ope. nunc.* Sed si esset jus personale, competeret tantum actio personalis. Item si est servitus, potest agi contra quemcunque possessorem fundi, *ut est casus in l. si quis diuturno. in fin. ff. si serv. vend.* Sed si non est servitus, sed tantum jus personale, potest agi contra illum tantum, qui cessit illud jus, & non contra alium: *ut l. Cajus. ff. de ali. & cib. leg. & l. fin. §. fin. de contrah. empt. & habetur in fin. ff. de nov. oper. nunc. & in l. 3. §. opus. ff. de alie jud. mut. caus. fac. & hoc tenet Barto. in d. l. Mela, §. 1. quib. omnib. adde quæ plenissime dixi li. præcedenti in 1. part. in vers. quomodo cognoscatur quando sit servitus realis & prædialis. ubi omnino vide.* \* Sed circa prædicta posset dubitari, quid si aliquis concessit mihi jus ducendi aquam ex fundo suo ad fundum meum, causa faciendi balneum tantum in fundo meo, in quo lavari possint panni, vel pro aliquo alio usu, qui non concernat fundum meum, an tunc erit servitus realis vel personalis? Et videtur, quod non sit realis, sed solum jus personale: *per d. l. ut pomum. & per d. l. pecoris. cum ibi nota. per gloss. & Dd.* Item quia servitus realis dicitur illa, quæ fit propter necessitatem fundi tui debentis servitutem: *ut l. ergo. ff. de serv. rust. præd. & not. per gloss. in l. 1. §. in prædijs, in vers. sunt hæ. in fi. eod. titu. & dicam in seq. qu. princ.* ergo ista non potest esse realis, quia non debetur pro necessitate fundi, sed pro persona tantum. Et propterea non videtur, quod sit etiam servitus personalis, per ea quæ supra dicta sunt. Ego tamen puto, quod imo sit servitus prædialis, & realis, quia prædio debetur, in quo est balneum vel lavellum & pro hoc alleg. glo. in l. 2. in vers. cloacam, D. de servitut. rust. præd. & glo. in d. l. pecoris, ut colligitur ex illo verbo, Maxime, & patet etiam hoc ex his quæ dicam in sequent. \* Sed quid si debetur mihi jus ducendi aquam ex fundo tuo ad fundum meum, puta per fistulam causa serviendi familiæ meæ, puta pro coquina, & pro equis, & alijs necessarijs pro domo & familia mea, an erit tunc servitus realis, an jus personale? & difficultas videtur in hoc consistere: quia aut dicimus quod tale jus debebatur domui meæ, & erit jus tantum personale, per supra dicta. Et videtur quod potius debeatur mihi, & sic fit jus personale.



sonale, quia principaliter istud fit propter me & familiam meam : & non propter furtum, licet fit in fundo : & ideo videtur quod debemus attendere, quod principaliter fit : *ut l. si quis n. e. causam. D. si cert. pet.* Ego credo quod potius sit servitus realis, quia debetur fundo meo : & licet personæ commoditas quærat, prædij tamen dicitur. Unde jus prædij potius, quam personæ consideratur : *ut l. qui aliena, §. fin. D. de negot. gest. & l. via constitui, §. si fundus, D. de serv. rust. præd. & pro hoc vide gloss. in l. 1. §. in prædijs, quæ incipit, supradictæ sunt nominatæ, D. de serv. rust. præd. & facit quod dixi in qu. præced.* \* Item quid si concedatur mihi jus aquæ ducendæ ad piscariam meam vel cisternam, aut puteum, an sit servitus realis, an jus personale ? & teneo quod sit servitus realis : ex quo debetur ex fundo, quando piscaria, puteus, vel cisterna sunt pars fundi : *ut l. Iulianus, §. si cum duobus, cum l. sequ. D. de act. empr. & patet ex dictis supra.* \* Sed tunc insurgit dubium, an ista servitus realis sit rustica vel urbana. De quo dic, ut in proxima qu. sequent. \* Ultimo quid si debetur jus aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum meum irrigandum, an sit servitus realis ? & dicendum sine dubio, quod sic : quia debetur à fundo & propter necessitatem fundi dominantis, *ut probatur in l. ergo. D. de servit. rust. præd. & patet ex prædictis.* \* Sed dubium est, an talis servitus sit rustica vel urbana. In quo sic breviter concludas. Aut uterque est fundus rusticus & erit rustica servitus : aut uterque urbanus, & erit urbana, *ut l. 1. D. communia prædiorum simil.* Aut unus est fundus urbanus, & alius rusticus, & tunc judicatur rustica vel urbana, habito respectu ad fundum cui servitus debetur, quia si ille est urbanus, dicetur urbana : si est rusticus, dicetur rustica, *ut not. gloss. no. in l. 1. in ver. aream. D. de serv. urb. præd. & ibi hoc tenent Dd. & Angel. in d. l. pecoris.* De quo vide plenissime in libr. superiori in 1. divisione princ. servitutis, & dixi etiam supra de servitute projiciendi in princ. \* Quando autem dicatur fundus rusticus vel urbanus, vide in d. 4. princ. divisione servitutis, versic. quæ autem dicantur urbana prædia & rustica, ubi omnino vide : & non omittas, quia per ea quæ ibi dicuntur, declarantur supra scriptæ quæstiones : & ex prædictis colligi potest, quod jus aquæ ducendæ licet sit principaliter rustica servitus : *ut dixi sup. in princ. in diffinitione hujus servitutis :* tamen etiam potest esse urbana, quando scilicet debetur fundo urbano, sicut dixi supra de servitute protegendi, & de servitute oneris ferendi, quæ possunt esse rustica & urbana, & dicam etiã infra de servit. ut licet altius in prin. \* Tertio

Zz 3

princi-



principaliter quæro, quid contineatur & veniat in servitute aquæductus, & quid non? Circa quod dicas primo, quod veniunt omnia quæ in divisione servitutis supra in princ. dicta sunt. Item venit aqua tunc, quatenus est opus fundo dominantis, ut *l. ergo. in fin. D. de serv. rust. præd.* & istud est regulariter omnium servitutum realium, ut secundum indigentiam prædij dominantis constituentur, ut not. Barto. *D. de verb. oblig. l. eadem. §. Cato. in 6. quæst. in prin. & l. stipulationes non divi. in 4. quæst. princ. per d. l. ergo.* nec fundo ultra quam ei opus est servitutes reales constitui possunt, ut not. gloss. in *l. 1. §. in prædijs, in glo. in fin. D. de serv. rust. præd.* & ideo si concessa est uni servitus aquæductus per me, possum etiã postea alteri concedere aquæductum, si aqua satisfacit utriq; ut *l. 2. §. aquæduct. ff. de servi. rust. præd. & l. Lucio. ff. de aqua quotid. & æsti. & dicam in 6. qu. princ.* Sed si est mihi concessa servitus aquæductus pro fundo meo, nõ possum eam pro alieno fundo concedere, quia servitus quæ debetur fundo meo, intelligitur secundum necessitatem fundi mei, & non alterius, ut *d. l. ergo. §. fina.* & de hoc est casus in *l. ex meo. ff. de serv. rust. præd.* \* Nec obstat si dicatur, servitus mihi concessa per alienum fundum, est mea: ergo de ea disponere possum, sicut volo: quia regula est, quod in re sua quilibet est moderator & arbiter, *l. in re mand. C. mand.* quia illa regula procedit quando quis disponit de eo, quod est suum libere. at hoc habet certam formam, videlicet ut mihi debeat pro necessitate fundi mei tantum à qua forma recedere nõ possum, *l. cum hi. §. si prætor. ff. de transact. cum similib.* & in hoc non habet locum regula *d. l. in re manda. secundum Bart. & Flor. in d. l. ex meo.* Et quod dixi, quod aquam debitam fundo meo nõ possum alteri fundo concedere, intellige antequam ingressa sit in fundum meum, cujus servitus est constituta sed postquam est ingressa, possum ducere ad alias partes, & alteri concedere pro libito voluntatis, nisi nocitura sit ei fundo ex quo ducitur, ut *l. 1. §. illud. ff. de aqua quot. & æsti. & not. gloss. in l. cum essent. §. 1. in gl. si. quam omnino vide cod. tit.* \* Item in servitute aquæductus hoc continetur, ut omnibus partibus fundi dominantis acquiratur, ut *l. via constitui. §. quæcunque servit. ff. de serv. rust. præd.* & ideo dicitur esse tota in toto, & tota in qualibet ejus parte, sicut anima dicitur esse tota in toto corpore, & tota in qualibet ejus parte, ut no. Bart. in *l. stipulationes non divi. in 3. coln. ff. de verbo. oblig.* Et ex prædictis infertur ad plures conclusiones. Prima est, quod si fundo meo debetur servitus aquæductus illud jus servitutis est totum in toto fundo meo, & totum in qua-



in qualibet ejus parte. Secunda conclusio est, quod licet illa aqua sit magis utilis vel necessaria uni partium dicti fundi mei quam alteri parti, non consideratur ista major utilitas vel necessitas à qua est tota ista servitus in qualibet parte fundi *d* mei dominantis, *ut est text. in l. si partem fundi, ff. de serv. rust. præd. & ibi hoc not. per Dd. & vide quod dicam in sexta conclusione.* Tertia conclusio, si venditur certa pars fundi, cui debetur servitus aquæduct. illa servitus debetur etiam illi parti fundi alienati: & debetur in solidum pro indiviso, *ut d. l. si partem fundi.* Quarta conclusio est, quod commoditas seu usus dictæ aquæ debet dividi inter me & illum, cui vendidi partem fundi dominantis, *ut d. l. si partem.* non autem servitus dividitur: quia illa est individua, *ut not. gloss. ibi in l. 1. §. si usus fruct. ff. ad leg. Falcid. & l. viæ. ff. de servi. cum simil.* Quinta conclusio, quod illa commoditas aquæ debet dividi pro mensura fundi dominantis, non respectu partium fundi utilitatis, vel bonitatis, & sic quantitative non qualificative, *ut est casus not. in d. l. si partem fundi, & ibi hoc not. per Dd.* Et quæ sit ratio decidendi, quare fit divisio secundum quantitatem agri, & non secundum bonitatem, dicit ibi Bartol. cogitabitis. & Dd. aliter non declarant. Ego credo quod ratio sit illa: quia servitus est tota in toto, & tota in qualibet ejus parte, *ut dixi:* & sic servitus inest fundo non respective ad bonitatem vel ad preciositatem fundi dominantis, sed pro quantitate: æqualiter ergo divisio aquæ servientis debet fieri, secundum quod ipsa servitus debetur. \* Quia talia sunt subjecta, qualia prædicata demonstrant, *ut est glo. in c. dudum. in fin. in vers. prohibemus. extra. de deci.* & sic econtra, talia sunt prædicata, qualia subjecta demonstrant, *ut l. stipulatio ista. §. hi qui. & ibi hoc nota. Petr. & Barto. ff. de verbo. oblig. & sic qualitates regulantur secundum subjectum.* Nec huic conclusioni obstat *l. quicquid. ff. de acqui. rer. domi.* ubi habetur, quod inspicitur bonitas rei, quia ibi loquitur quando una res non potest duobus accedere, quia tunc accedit preciosiori. Sed quando potest accedere duobus, tunc non inspicitur preciositas vel bonitas, *ut d. l. si partem fundi. & hoc not. Dd.* Sexta conclusio est, quod divisio aquæ servientis debet fieri pro mensura quantitatis fundi, & non pro necessitate partis fundi: & ideo si debentur decern uncie aquæ uni fundo, qui sit decem jugerum: & dominus prædij dominantis vendit 5. jugera certa pro diviso: licet alia quinque jugera indigeant magis aqua, quam vendita: tamen divisio aquæ inter emporem & venditorem debet fieri pro dimidia, *ut est casus not. in d. l. si partem fundi.*



- fundi. ibi, aut quæ maxime usum ejus aque desideret, ff de ser. rust. præd.*
- 15 & per illum text. infert ibi Bald. & Ange. & Lud. \* quod distributiones quotidianæ non debent fieri secundum corpora plus & minus indigentia pro suo victu, *ut habetur in c. cum accessissent. de constitut. de quo vide per Innoc. in c. cum M. Ferrariensis. eod. titul.* qui dicit quod præstandæ sunt secundum consuetudinem : & ubi consuetudo non est, quia puta de novo ecclesia est ædificata, vel de novo dantur distributiones quotidianæ : dicit, quod si distributiones sunt existentes de cellario, ad victum quotidianum fiunt viriliter. Sed illa quæ dantur pro indumentis, debent præstari secundum necessitatem personarum : & sic quando debentur alimenta ex contractu, vel ultima voluntate, & hoc sequitur Angel. *in d. l. si partem fundi.* quod bene not. maxime pro gravatis in testamento ad præstandum eleemosynam : quia debetur eleemosyna viriliter, & vestimenta secundum conditionem pauperum : & sic in vestimentis possunt executores vel heredes plus dare uni pauperi, quam alteri. Sed in eleemosynis quæ concernunt victum quotidianum, sicut est panis, victus, & similia, non possunt
- 16 plus dare uni quam alteri. \* Item not. pro scholaribus, qui stant in collegijs expensis collegij : quia rector non debet dare expensas quotidianas, nisi viriliter, dato quod unus plus comedat quam alter : & hoc vidi de facto Bononiæ in collegio Hispanorum, in quo erat unus scholaris Polonus qui tantum solus comedebat, quantum quatuor alij. Septimam conclusionem infero ex prædictis : quia licet servitus aquæductus, & quælibet alia realis debeat pro necessitate fundi dominantis, *ut l. ergo §. si. præall.* & *supra dixi*, tamen est intelligenda & limitanda, ut habeat locum habito respectu ad tempus quo servitus imponitur : sed postquam est imposita, & sic est tota in toto, & tota in qualibet ejus parte : tunc dicitur esse æqualiter pro quantitate fundi : & ideo licet una pars magis indigeat aqua, quam alia : tamen hoc non consideratur : imo aqua debet dividi æqualiter & pro qualitate jugerum. quod est not. Octava conclusio est, quia licet dominus prædij dominantis, cui servitus aquæductus debebatur magis & frequentius illa aqua in una parte dicti fundi uteretur, quam in alia : imo & si communiter uteretur in una parte, si tantum vendidit illam partem fundi, in qua minus & raro utebatur dicta aqua, divisio commoditatis seu usus dictæ aquæ debet fieri pro mensura agri, & pro parte vendita debetur emptori, ut est casus not. *in d. l. si partem fundi.* quod perpetuo tenementi. Nec obstat huic conclusioni illa regula, quæ dicit, quod usus patris-



patrisfa. est attendendus, *l. Seja. §. Tyranne. ff. de fund. instruct. vel instrum. leg. & l. si servum plurium. §. fin. de leg. 1.* quia illa regula procedit in his quæ sunt dividua, vel quæ respiciunt personam, sed istæ servitutes aquæductus judicantur potius jus quoddam reale competens prædio magis quam personæ, *ut l. si mihi eodem tempore. §. fin. ff. de serv. rust. præd. & l. qui aliena. §. fin. ff. de neg. gest.* Item ista servitus est individua, & respicit totam partem fundi, *ut dicit gloss.* ergo licet paterfam. dominus prædij dominantis sit usus commoditate aquæ pro parte, tamen hoc non respicit usum patrisfa. ad hoc ut censeatur servitutem amisisse: quia hoc non potest esse: *ut dixi*, ut est si promittatur, vel alias constituatur. Nona conclusio, si servitus aquæduct. in fundo unius dominantis in una parte dicti fundi aqua non est necessaria vel utilis: tunc servitus non dicitur ei parti fundi deberi, *per l. ergo. §. si. ff. de serv. rust. præd. & ita tenet Bart. Flor. & Dd. in d. l. si partem fundi. eod. tit. quod not.* Ex quo sequitur decima & ultima conclusio, quod in casu, si dominus prædij dominantis vendit uni illā partem fundi, cui aqua non est necessaria, vel utilis: ad emptorem, vel ejus hæredem, non transit servitus vel cōmoditas illius aquæduct. vel si aliam partem vendidit, cui aqua est utilis vel necessaria. tunc tota servitus aquæductus sequitur partem venditam, & nihil debetur parti retentæ per venditorem, *per d. l. si partem fundi.* quæ omnia bene not. quia sunt quotidiana & utilia. \* Sed quid si à principio servitutis constitutæ fundus dominans indigebat aqua, & nunc ex aliqua causa non indigeat, an definit *f* servitus in perpetuum competere? & puto sic esse dicendum. Aut definit indigere, ita quod amplius ea aqua ad usum concessum uti non possit: & tunc definit competere dicta servitus, quia cessat fundamentum ipsius servitutis, *ut d. l. ergo. §. fin.* Aut definit competere ad tempus, & tunc teneo, quod servitus hæc non pereat: licet aqua ad alium usum uti non possit dominus prædij dominantis: *per ea quæ dicta sunt supra maxime in princip. facit quod habetur in l. unus ex socijs. §. fin. cum l. sequi ff. de serv. rust. præd.* \* Item quod si debetur servitus aquæduct. fun. meo qui est 10. jugerum, & postea auctus est fundus meus, an propter hoc crescat servitus aquæduct. dicas quod non, *ut est casus in l. non modus. C. de serv. de quo dic, ut ibi per gloss. & Doct.* \* Item habens servitutē aquæ ductus, an possit facere rivum in fundo servientis, per quem aquam ducat ad fundum dominantem? Si vult facere de lapidibus vivis etiam supra terram, non potest, *ut l. si prius. §. placuit. ff. de aqua plu. arcen. & dixi supra in*  
A a a diffini-



- 20 *diffinitione hujus servitutis.* \* Sed nunquid possit cavare rivum simpliciter? Dic *ut dicam infra in 9. q. princ.* \* Sed posito quod possit facere rivum vel de jure vel ex permissione, an dominus prædij dominantis poterit illum rivum purgare & reficere? Dicas quod sic, *ut l. refectiois. §. 1. ff. communia præd. & l. 1. §. penult. ff. de rivis. & vide quæ dixi in præcedenti lib. in tit. de refectioe.* \*
- 22 *Item ille qui habet jus ducendi aquam per fundum alterius, potest per quamcunq; partem fundi servientis aquam ducere ab initio: sed postquam incepit ducere per unam partem, non potest postea variando per aliam partem ducere, ut l. fina. & ibi Bartol. ff. de aqua quot. & æsti. de quo vide in l. si cui. ff. de serv. & in l. si via. ff. de serv. rust. præd. ut etiam ponitur, cujus est electio loci: an domini concedentis servitutem, vel ejus hæredis: an vero ejus cui servitus est constituta, de quo dic ut plene dixi in loc. præced. in tit. de serv. itin. versic. nunquid habens servitutem itineris.* Item si is qui duo prædia habebat, in unius venditione aquam quæ in fundo vendito nascebatur, & circa eam aquam late decem pedes exceperat: videtur circa eam aquam late decem pedes iter duntaxat exceperat, ut est casus no. in l. qui duo prædia. ff. de servit. rustie.
- 23 *præd.* \* Item in concessione servitutis aquæduct. semper subintelligitur sine damno alterius, *ut l. Imperatores. ff. de servit. rust. præd. & probatur in l. 2. §. si quis à principe. ff. ne quid in loco publico. & in l. nec avus. C. de eman. lib.* De quo dic ut plene dixi supra in loc. præcedenti. Et propterea in concessione aquæductus intelliguntur semper reservata jura, & commoditates ejus cui primo facta est concessio, *ut l. in concedendo. ff. de aqua plu. arcen. & l. Lucio. ff. de aquæ quotid. & æsti.* Quia privilegia uni concessa alteri dari non debent, *ut l. decurionibus. C. de silentarijs. lib. 11.* Et quia si princeps concessit pluribus beneficium, qui prior est tempore, potior est in jure. *arg. d. l. in concedendo. & l. hoc jure. §. 1. ff. de aqua quotid. & æsti. & c. 1. qui successore. tene. in usib. feud. & idem dixit Bald. in tit. de pace Constan. in 33. col. in concessionibus de aquis publ. semper videntur reservata jura commoditatis ejus cui primo facta est concessio: imo dico plus, etiam in concessione aquæductus, si diceretur non obstante concessione alteri facta: quia intelligeretur de invalida: & pro hoc allego singulare dictum Compo. in c. causans quæ. in si. extra, de præscrip. quod sequitur ibi Ant. de Buttr. & Dd. ubi dicunt, quod si Papa contulit alicui beneficium, non obstante collatione alteri facta: intelligitur de invalida, ne alteri præjudicetur.* Item si datur alicui beneficium cum clausula ut præferatur



feratur alijs : quia intelligitur nisi eis fuerit jus quæsitum, quod perpetuo tene menti. Et vide quæ dicam in 7. quæst. princip. ubi ponam per quem locum possit aqua duci, & vide etiam ibi in 8. quæst. princ. ubi dicetur an mutato alveo possit competere servitus aquæduct. \* Quarto principali-  
 ter quæro, quo modo & qualiter acquiratur servitus aquæductus, & dic  
 pluribus modis. Primo pactionibus & stipulationibus : quia sic acquiri  
 possunt etiam aliæ servitutes. ut *Instit. de servit. §. si quis velit. & l. in  
 summa in prin. in ver. lex secundum expositionem glo. quæ exponit. pactum.  
 ff. de aqua plu. arcen. & l. 1. §. denique. ibi, si tamen lex. eod.* Item acquiri-  
 tur testamento, vel codicillis, vel qualibet alia ultima voluntate, ut *l. usus-  
 fructus. in princ. ff. de usufr. & Instit. de usufr. §. 1.* Item per sententi-  
 am, argum. d. l. usufruct. constituitur. Item præscriptione, ut *l. 2. C. de  
 servit. & aqua. & ibi hoc plene not. per gloss. & Dd. & hoc procedit si ve a-  
 qua sit privata, ut ibi, si ve publica. Sed primo casu quantum tempus re-  
 quiratur, vide ibi notanter per gloss. & Dd. in l. servitutes. la grande. ff. de  
 servitu. titu. generali, & per textum glo. & Doct. in l. 1. §. fina. ff. de aqua  
 pluvia arcen. & dixi plene supra in 1. lib. in 8. quæst. princ. ubi omnino vi-  
 de de hoc. In casu vero secundo, quando aqua ducitur de public. dic quod  
 requiritur tantum tempus, cujus initij memoria non existat in contrarium,  
 ut *l. usum aquæ. C. de aquæduct. lib. 11. & ibi hoc notat Bartol. in l. dili-  
 genter. eod. titu. & adde quod statim dicam, versic. sed nunquid aqua.* Item  
 acquiritur g consuetudine, ut *l. 1. §. denique. & ibi, loci vetustas. eod. titu. g  
 & argum. l. 1. cum ibi not. C. quæ sit longa consuetud. & c. fina. extra, de  
 consuetu. ubi etiam not. per gloss. & Doct. an talis consuetudo debeat esse  
 præscripta ? de quo dic ut ibi.* Item quod jus aquæ competit ex pactioni-  
 bus privatorum, ut not. Bal. in tit. de Pace Const. in 34. colum. & dicit,  
 quod in aliquibus molendinis, pascuis, & fontibus, & in ipsorum commo-  
 ditatibus & incōmoditatibus aquarum standum est antiquitati : per illum  
 text. Item dixit idem in c. 1. in §. si quis de manso. in 5. col. titu. de contr.  
 investit. in usib. feud. quod in aquarum ductu non inspicimus principium  
 aquæ, unde decurrit : sed alveos & meatus, unde transit in vetustissimum  
 aquarū cursum : & secundum qualitatem de usu aquæ judicare debemus :  
 quod nota. Sed nunquid \* aqua per se ipsam fluens possit inducere præ-  
 scriptionem vel consuetudinem ? Dic quod non, quia non est res animata :  
 per rem inanimatam nihil nobis acquiritur. Oportet enim in præscripti-  
 onibus aliquem usum intercesse : quo principiato sufficit aquam per se  
 fluere,*



fluere, ff. quemad. servitutes amit. l. qui partem, & l. qui fundum, eod. tit. in consuetudine etiam sufficit, quod habuerit initium à multis utentibus, nam postea perficitur solo cursu temporis, ut l. venditor. §. si constat. ff. communia præd. & ita tenet Bald. in c. 1. §. si quis de manso. in 6. col. in fin. in tit. de contro. investi. quod perpetuo tene menti. Item l. communi vel statuo, seu l. municipali acquiri potest servitus aquæduct. ut l. in summa, in princ. in versic. 1. ff. de aqua plu. arcend. & l. 2. in princ. in versic. 1. conjuncta gloss. secundum primam expositionem, dum dicit, lege scilicet municipali, ff. ne quid in loco pub. & arg. l. 3. §. plane. ibi. si non lex municipalis, ff. quod vi aut clam. & l. 1. §. denique. ff. de aqua plu. arcen. Item natura agri servanda est, ut semper inferior superiori serviat. Hoc enim incommodum naturaliter pati debet ager inferior à superiore, quod compensare debet cum alio commodo. Sicut enim omnis pinguedo terræ ad eum decurrit: ita etiam ad eum aquæ incommodum defluet, ut est text. in §. denique, quem not. quia aquæ naturaliter dicuntur descendere ad inferiora. Et ideo illi qui habent agros in parte superiori, non tenentur retinere aquam in suo, sed possunt eam retinere inferiores, qui coguntur illam recipere, & ista appellatur quasi servitus: ut dicit text. in d. l. 1. §. ff. cum l. seq. ff. de aqua plu. arcen. & hoc tenet Bart. in l. quominus, in 2. q. princ. ff. de flum. qui dicit, quod hoc debet esse verum in civitatibus Italiæ, quæ sibi de consuetudine præscripserunt merum imperium, & portus, & flumina, & similia. Sed de jure communi prædicta sunt principis: ut in c. 1. quæ sint rega. in usi. feud. & sic non possunt concedi à lege municipalis. & adde quæ dixi supra de servitute viæ in 10. quæst. Item ex rescripto principis vel senatus acquiritur, l. quod principis. ff. de aqua plu. arc. & l. permittitur. ff. de aqua quot. & æsti. not. Bart. in dicta l. quominus. in 2. quæst. principali. Sed pone quæstionem, quam habui de facto Veronæ. \* Oritur aqua in certo fundo superiore, & descendit ad partes inferiores per quendam alveum: quando veniunt aquæ pluviales, crescit aqua adeo, quod in alveo contineri non potest: an tunc ille qui est in parte superiori, cogatur elevare ripas, ita quod discurrat per alveum usq; ad ultimas partes: puta flumen vel mare, an vero possit dimittere quod aqua discurrat supra ripas? Dicitur quod sic: nisi noceat habentib. agros inferiores juxta ripam elevandam: Ego dico quod cogi non potest per inferiorem, sed inferior bene poterit munire & elevare suis expensis: ut est casus in d. l. 1. §. fin. Et hoc intellige, quando pacto vel vetustate ita debet duci aqua



aqua per dictum alveum vel locum, *ut glo. not. ibi in ver. munire*, alias secus. Item hoc intellige, quando per alveum aqua discurrere potest sine damno superioris. Secus si fieret damnum superiori: quia aqua inundaret agros superiores. Exemplum, si à lateribus alvei discurrunt aquæ in partibus superioribus: nam hoc casu ripæ non possunt elevari: quia si alveus est inventus ad ducendâ aquam ad partes inferiores, non debet aliquid fieri in eo propter quod aqua retineatur ad partes superiores: quia istud est contra naturam agri, quæ est ut aqua descendat, & inferior ipsam recipiat: *ut d. j. denique*, quod perpetuo tene menti: quia sæpe de facto contingit: & adde quod dixi inferius. Quinto principaliter quæritur, \* quis 27 possit concedere & habere totam servitutem aquæductus, & quis possit cogi ad aquam ducendam? Circa quod sic dicas: aut quis vult concedere aquæductum ex flumine privato suo, aut ex flumine privato alterius aut ex flumine publico. Primo casu, quando flumen est suum proprium, potest regulariter ex eo concedere aquæductum. *l. Lucio. de aq. quot. & æsti. & l. in concedendo, ff. de aqua plu. arcend. & l. aquam. C. de ser. & aqua. & l. ex meo. ff. de serv. rust. præd. & l. via constitui. §. si lacus. eodem titu.* & est ratio quia quilibet in re sua est moderator & arbiter. *l. in re mand. C. mand.* \* Et flumen potest dici privatum esse alicujus tribus modis. 28 Primo ratione originis ipsius fluminis: puta quia habet ortum in fundo suo, *ut d. l. aquam. & l. ex meo cum alijs ibi allegat. & l. si quis diuturno. ff. si servit. vendicet. & l. præses. C. de ser. & aqua.* Secundo ex principis concessione, *arg. l. 2. in princ. ff. ne quid in loco publ.* Tertio ex consuetudine vel præscriptione, *argum. d. l. 1. §. denique. & §. fina. cum l. seq. ff. de aqu. plu. arcend. & l. 2. cum ibi not. C. de ser. & aqua. & dixi in q. præced.* Secundo casu, quando flumen est privatum, alterius, tunc regulariter quis non potest concedere aquæductum ex illo flumine, nisi qui est dominus illius fluminis, vel ejus voluntate: *ut l. 2. & l. aquam. C. de servit. & aqua.* & in his casibus si flumen privatum est perenne, potest esse servitus aquæductus. Sed quando flumen non est perenne, ista constitutio servitutis de rigore non tenet: sed de æquitate sic: *ut l. 2. ibi hoc notat Bartol. Angel. & Doct. ff. communia prædior.* Possset etiam in his duobus princeps, vel statutum disponere pro publica utilitate *h*, quod vicini possint illam aquam ducere ad agros suos irrigandos, vel ad alios usus *prout not. in l. final. C. si contra jus vel util. publ. & in c. quæ in ecclesiarum. extr. de constit.* Tertio casu, quando flumen est publicum, puta quando est perenne, *ut l. 1. §. flu-*



*minum. ff. ne quid in loc. public.* quod potest esse tribus modis. Uno modo flumen navigabile, ut est Padus, Athesis, & Brenta: alio modo dicitur flumen publicum, quod non est navigabile, sed trahitur ex flumine navigabili, ut l. 1. §. non autem. cum ibi not. ff. ne quid in loco publ. & dicitur per Bartol. in l. quominus, in princ. in 2. & 3. opposit. & in 2. quæst. ff. de fluminib. Et in istis duobus casibus quæritur aquæductus dupliciter, scilicet ex concessione principis, cujus sunt omnia talia flumina, vel ex cōcessione civitatis, quæ habet merum imperium, ut dixi in q. præced. Secundo, per tantum tempus, cujus initij memoria non existat, ut l. hoc jure. §. ductus aquæ, ff. de aq. quot. & æsti. & habetur per glo. in l. Imperatores, ff. de servi. rust. præd. non autem per privatum concedi potest. ut l. 2. ff. cōmunia prædi. & adde quod dixi in præced. quæst. princip. Tertio modo dicitur flumen publicum, quando non est navigabile, nec facit aliud navigabile, puta si est quidam alveus parvus, vel fons: & tunc acquiritur etiam sine concessione alicujus, scilicet per suam occupationē, sicut cætera quæ sunt in nullius bonis: & qui primo occupat, præfertur omnibus, in d. l. quominus. & ibi per Bartol. in 3. quæst. princ. & l. si mihi eodem tempore. §. si fundo. & l. imperatores. D. de servi. rust. præd. dummodo per istum aquæductum non fiat injuria seu damnum vicinis circumcolentibus, ut habetur in d. l. imperatores, & in l. 2. §. sunt autem qui putant. ff. ne quid in flum. publ. & adde quod dixi. in fin. in q. præced. ad fin. & adde etiam quæ dixi in lib. præced. in 3. quæst. princip. in versic. item imperator seu princeps, usque ad fin. illius Item ille potest habere servitutem aquæduct. qui habet fundum ad quem ducitur: puta causa ipsum irrigandi: alias secus, ut l. 1. ff. comm. prædio. cum simil. supra in princip. in diffinitione hujus servitutis. Item ille qui emit vel aliter acquisivit prædium, cui servitus aquæductus debebatur, potest & debet servitutem habere: quia servitus debita prædio acquisito transit cum prædio, ut l. si aquæductus, ff. de contrahen. emp. & l. si partem. in princ. ff. de servi. rust. præd. Secus si prius servitus prædio non debebatur, quia vendito fundo, vel aliter alienato, non debetur servitus aquæduct. vel alia servitus, nisi dictū sit, ut in l. vendendo in princ. & ibi hoc not. gloss. ff. de contrahen. emp. & ita etiam tenet Bartol. in l. via constitui. §. quæcunque. ff. de serv. rust. præd. Item quis potest habere servitutem aquæduct. in omnibus casibus, in quib. potest eam acquirere. De quibus vide in q. præced. etiam in quibus potest servitus aquæductus concedi, ut dicam in 7. qu. princ. Item regulariter quis non potest cogi ad aquam ducen-



ducendam, maxime jure servitutis : quia natura servitutis non est ut quis aliquid faciat, sed aliquid patiat, vel non faciat, *ut l. quoties, la 1. §. fin. D. de serv.* & adde quod dixi supra in 3. q. princ. post princ. & quæ plenissime dicta sunt in preced. lib. in 3. q. princ. & quod dicam in seq. q. vers. sed quid si tu cui primo concessi etiam. \* Quæro sextò principaliter, cui vel 29 quibus possit servitus aquæductus concedi ? Et dic, quod potest concedi pluribus, & per eundem locū, ut eisdem diebus vel horis ducatur, si omnibus sufficiens est : *ut l. 2. §. si aquæduct. ff. de serv. rust. præd. & l. Lucio. D. de aq. quotid. & æsti.* Sed \* si concessi primo uni, an possim postea 30 alteri concedere ? Distingue breviter sic : Aut ille cui primo concessi, i consentit, & possum. *l. in concedendo, D. de aqua plu. arc. & not. glo. in l. Lucio. D. de aq. quot. & æsti. facit l. aquam, C. de serv.* Aut non consentit : & tunc aut per istam concessionem secundam ei nocet : puta quia aqua non est sufficiens utrique & pro eodem tempore conceditur, & tunc non potest, *ut d. l. in concedendo. & per l. per quem locum. ff. de serv. rust. præ. & d. l. aquam.* Aut per istam secundam concessionem non nocet primo, cui est facta concessio : puta quia aqua est sufficiens utrique, vel diversis temporibus conceditur, & tunc potest, *ut d. l. 2. §. si aquæduct. & d. l. Lucio. & ibi gloss. not. etiam glo. in d. l. aquam.* Et ita fuit determinatum Bononiæ, ubi communitas concesserat aquam, & fratres Minores, quibus secundo commune concessit, volebant : & fuit judicatum quod valeret secunda concessio, quia non derogabat priori, ex quo aqua utrique sufficebat, vel sufficere poterat per prædicta. Sed quid si conceditur pluribus simul vel separatim vel simpliciter servitus aquæduct. ita quod valeat, quia omnibus sufficit, & non conveniunt, quemadmodum utantur ? Dic quod utile judicium cōmuni dividendo eis datur, ut scilicet aqua vel mensura vel temporibus dividatur : *ut d. l. Lucio cum glo.* Sed quid \* si tu cui 31 primo concessi servitutem aquæductus, vis postea alteri cōcedere, an possis ? Et in hoc considera quatuor casus. Primus est, si vis concedere, ut ille extrahat de fundo primi concedentis, & non potes : *ut l. ex meo. D. de serv. rust. præd.* Secundus casus si vis concedere, ut extrahat de fundo meo, per quem aqua ducitur canali, per quod perveniat ad fundum tuum : & idem, quia illa servitus aquæduct. est tibi concessa pro necessitate fundi tui, & non alterius : *ut l. ergo. D. de servit. rust. præd.* nec potes illam aquam tuam concedere alteri : quia nō est tua antequam ingrediatur fundum tuum : *ut l. 1. §. illud. D. de aq. quotid. & æsti.* Tertius casus, si vis alteri



alteri concedere, postquam in fundum tuum aqua ingressa est, & potes : qui effecta est tua, nisi necitura sit meo fundo, ex quo servitus inducitur, *ut dict. §. illud. & not. gloss. in dict. leg. ex meo. & dixi supra in 3. quæst. princ. circa princ.* Quartus & ultimus casus est, si aqua exivisset de fundo tuo : & tu regulariter non posses alteri concedere dictam aquam : quia eadem ratione quam primum aqua ingressa est alium fundum vicini, est effecta sua : *ut d. §. illud. ergo de ea tu non potes disponere.* Sed ista regula fallit, quando ista servitus imponeretur per te, antequam pervenerit ad locum inferiorem de ipsius voluntate : *per l. aquam. C. de serv. & aqu.* Exemplum : Aqua dum exivit de fundo tuo, potest discurrere per diversa loca ad fundos vicinorum, & est in potestate tua, per quam partem facias exire aquam : nam potes cum uno vicino inferiori, si aqua est utilis, convenire de dimittendo d. aquam ad fundum suum, cum hoc, quod postquā irrigaverit fundum, teneatur mittere ad aliū certum fundum inferiorem : & illo modo potero imponere servit. aquæduct. postquā exiverit de fundo tuo, *ut dicta l. aquam, ubi hoc probatur, C. de serv. & aq.* Et prædicta omnia intellige, quando ille cui conceditur servitus aquæduct. habet fundum, ad quem aqua duci debet, alias secus : *ut l. 1. D. com. præd. & dixi in q. præced. ante fin. \** Quæro septimo principaliter, quomodo, & qualiter, & quando, & per quem locum constitui vel acquiri possit servitus aquæduct. Et dic, quod acquiri potest his modis, *de quibus supr. in 3. quæst. princ. facit l. via, D. de servit.* Item servitus aquæduct. olim non nisi ex capite vel fonte constitui poterat, sed hoc hodie ex quocunq; loco constitui potest, *ut l. servitus aquæduct. ff. de serv. rust. præd. & caput aquæ seu fluminis dicitur, unde aqua nascitur : ut l. 1. §. hoc interdictum, D. de aq. quot. & æsti. & no. gloss. in d. l. servitus aquæ. & not. principaliter per Bar. in tract. de insula, in 9. colum. & plenius per Bald. in l. 1. in 9. col. vers. item not. quod agam. D. de rer. divis.* Item servitus aquæ inventæ & invenientæ constitui potest, *l. Labeo. D. de serv. rust. præd.* de quo dic, ut dixi supra in 1. quæst. princip. Item potest constitui servitus aquæduct. per intervalla temporis, puta certis diebus vel horis, *§. modum, l. 3. D. de serv. & l. 1. §. si aquæductus, D. de serv. rust. præd. & l. si sic constituta, & l. si is cui. in princ. D. quemad. serv. amit. & l. si diurnarum. & l. cum constet, in princ. D. de aq. quot. & æsti.* Item potest constitui servitus, ut aqua dividatur per mensuras, puta per uncias & digitos : *ut d. l. cum constet, in princ. & l. pen. D. de serv. rust. præd. & not. quod tantum significat dicere :* conce-



concedo tibi unum digitum aquæ : quantum, do tibi licentiam ut ducas aquam per unum digitum & eum vacuum : nam per rostra animalium imaginaria puta ferrea, vel ænea, & per ora, & digitos solemus aquam ducere, *secundum Angel. in d. l. pen.* Digitus autem \* dicitur secundū Isidor. 33 minima pars agrestium mensurarum : & uncia quæ continet tres digitos ; ut dixi in l. 3. in princip. in 10. q. ff. de verb. sign. ubi posui de ponderibus & mensuris. Item ex loco domini proprietarij vel ejus voluntate constitui potest servitus aquæduct. ut l. aquam, C. de ser. & ex fundo livellario, seu emphyteutico, & feudatario : ut l. & provinciali, C. de serv. & aq. & l. 3. ff. de ser. & dixi in præced. lib. in 3. q. princ. in qua posui quæ sint illæ personæ quæ possint servit. constituere. Item per quem locū viam alij concedo per fundum, alij aquæductum concedere non possum. & eodem modo si alij aquæductum concessero, alij iter per eandem vendere vel cōcedere non potero, ut l. per quem locum, ff. de serv. rust. præd. Facit l. in concedendo, ff. de aqua plu. arc. Item publico loco interveniente, vel via publica aquæductus concedi non potest, sed à principe impetrari debet, ut per viam ducere sine incommodo publ. liceat, ut l. servitutes, §. publ. ff. de serv. & non potest duci per locum publ. si damnum faciat etiam privato, ut l. si per pub. ff. ne quid in loc. pub. & l. 2. §. si quis in suo, ff. eo. tit. Item \* quid si non exprimitur, per quam partem fundi servientis possis aquam ducere & dic quod poteris per quamlibet partem, sed semel electa via, non poteris variare, ut l. si cui, cum gloss. ff. de serv. & l. fin. D. de aq. quot. & æsti. In contrarium tamen videtur, quod imo à principio electio sit domini servientis, ut l. si via, ff. de serv. rust. præd. de quo dic ut plenissime dixi sup. de serv. in vers. quæro, nunquid habens servitutem itineris, & adde, quia aqua non debet diverti à solito cursu suo : & si divertitur, debet in pristinum statum reduci l. 2. C. ad le. Aqni. & l. 1. §. si. D. de fun. & l. 1. §. si quis novum. D. de riv. & dixi in tit. de aquæduct. vide quæ dicta sunt in seq. q. princ. \* Item quid si debetur servitus aquæduct. ex flumine, & flumen mutavit alveum ? dic quod si mutavit, quia paulatim non recessit : & tunc licet alveus derelictus efficiatur domini prædij dominantis propter vicinitatem : tamen perditur servitus aquæduct. quia ea loco, ubi nunc est flumen servitus imposita non est : ut l. hoc jure, §. si aquam, D. de aq. quot. & æsti. Idem si flumen cepit circumfluere mutato alveo, quia ex quo medius locus non servit est interrupta servitus, ut est casus infra. in fin. Sed si flumen paulatim accessit fundo tuo : subsequi potest, 34 quod 35

B b b

quod



quod locus totus fluminis ductioni serviat : ut d. §. si aquam. versio. sed si alluvione. & intellige quod si flumen addidit aliquid de terra fundo tuo, & sic paulatim recessit flumen à prædio tuo : quia refert si subito recessit, an paulatim mutat alveum, arg. l. ergo. §. alluvio. D. de acq. rer. dom. secundum gl. quæ ita not. in d. §. si aquam. in ver. accesserit. & Bart. posuit in l. quominus. in 16. q. ff. de flu. & licet iste intellectus in se sit verus : tamen aliter intelligi posset ille text. in ver. sed in alluvione. nam ille text. non videtur pati prædictum intellectum glo. videl. dum dicit, accesserit, ut subaudiatur aliquid de terra: quia dū dixit in verbo præcedenti flumen recesserit, & postea subdit, si accesserit fundo tuo, intelligitur scil. flumē, de quo prædixerat, & non aliquid de terra. & est sensus, quod si flumen accesserit, id est, appropinquaverit fundo tuo, subsequi potest, scil. inducendo aquam ad fundum tuum ex dicto flumine : quia locus totus fluvius est, id est, in quo nunc est flumen, servit ductioni, id est, servire intelligitur, ex quo est in loco, in quo servitus debebatur. Ille tamē intellectus non videtur convenire verbo, alluvione, posito in litera, nisi referas ipsum ad alium vicinum. Ex his tamen not. pro intelligentia hujus materiæ, quæ non reperitur bene declarata per Dd. & casus principales. Primus est, quando ex flumine publico, quod est propinquum & conjunctum fundo meo, habeo jus aquæ ducendæ : & flumen totū uno impetu recedit de alveo suo, & à prædio meo, nullo loco in medio relicto, nisi alveo antiquo : quia in medio inter flumen & fundum meum, cui servitus debetur, est solum alveus antiquus fluminis. & hoc casu videbatur, quod adhuc daret servitus mea : quia alveus antiquus efficitur meus jure vicinitatis, ut Instit. de rer. divis. §. in insula. ver. quod si naturali alveo. & sic non est locus medius, qui impediatur servitutem. Tamen contrarium est verum, videl. quod imo servitus impediatur : quia ex quo flumen totum uno impetu recessit, & novum alveum facit : non reputatur esse illud idem flumen, cui servitus est imposita, sed aliud. & iste est proprie casus in d. l. hoc jure, §. si aquam, in 1. respon. secundum intellectum gl. ibi, & hoc etiam vult Bart. in d. l. quominus. in 16. quæst. Ubi vult, \* quod si flumen mutavit alveum uno impetu, perditur jus aquæ : & tunc videtur aliud flumen. Secundus casus est, quādo flumen uno impetu recedit à fundo meo, & relinquit inter fundum meum, & flumen, nedum alveum antiquum, sed etiam fundum alienum. & tunc sine dubio non possū aquam ducere ex flumine novo ad fundum meum, duplici ratione. Prima, quia est novum flumen, cui servitus non



non fuit imposita : *ut dixi in preced. casu.* Secunda, quia locus, qui est in medio alienus, non mihi servit, propterea servitutem aquæductus impedit, *l. qui sellu. §. fin. ff. de serv. rust. præd. & l. in tradendis, §. 1. commun. præd.* & isto modo debet intelligi *d. §. si aquam, in 1. & 2. responso.* Tertius casus est, quando in medio reperitur fundus meus proprius : & tunc est dicendum, quod servitus impeditur, non ex eo, quod locus medius impediat : sed ex eo, quia est novum flumen, cui servitus non fuit imposita, *ut dixi 1. & 2. casu.* Quartus casus est, quando flumen, quod erat propinquum fundo meo ad quem aquam ducere poteram, decessit à prædio meo paulatim, ita quod per alluvionem relinquit terram fundo meo inter eundem fundum meum & flumen : & tunc servitus non impeditur, quia tota dicta terra addita fundo meo servire potest ductiōi aquæ : quia est mea, & idem flumen reputatur sicut prius, licet recesserit de alveo suo, ex quo paulatim recessit, *argum. l. ergo. §. alluvio. D. de acqu. rer. dom. & Instit. de rer. divis. §. præterea per alluvionem.* & iste est casus in *d. §. si aquam, in 2. responso,* secundum gloss. ibi. Quintus casus est contra, quando flumen, quod prius distabat à fundo meo, nunc accessit fundo meo per alluvionem, ita quod ei nunc conjunctum mediante alluvione versus fundum vicini relicta : quia recessit flumen a fundo vicini per alluvionem : & tunc idem quod in casu præcedenti : quia non mutatur nec interrumpitur servitus, quoniam reputatur esse idem flumen, nec est locus medius qui servitutem impediat : & iste est casus in *d. 2. responso,* secundum alium intellectum, *quem supr. dedi.* Sextus casus est, quando flumen quod distabat à fundo meo, ex quo habebam jus aquæ ducendæ per medium fundi vicini ipso vicino consentiente, recessit uno impetu, & conjunctum est cum prædio meo. Et in hoc videtur dicendum, quod jus aquæducendæ non perdat, quia si loco medio existente ducere poteram, multo magis ubi locus nullus est medius, tamen contrarium est verius, quia nunc aliud flumen esse reputatur, *ut dictum est in 1. & 2. casu.* Septimus casus est, quando flumen quod erat fundo meo conjunctum, circumfluere cepit mutato alveo, id est, per diversas partes fluere cepit aliquo relicto loco in medio inter unum brachium fluminis & aliud : & tunc impeditur servitus aquæductus : quia ex quo locus medius non servit, interrupta dicitur servitus, *ut est casus in d. §. si aquam, in 3. responso.* Subest etiam alia ratio impeditiva : quia mutato in toto alveo unico impetu, dicitur esse aliud flumen, propter prædicta. Octavus & ultimus casus est, quando flumen circumfluere coepit,

B b b 2

&amp; locus



& locus medius non impedit servitutem : quia dominus mihi consentit, vel est meus, & in hoc puto sic esse dicendum : Aut flumen recessit in totum de alveo antiquo, & cœpit circumfluere : & tunc licet cesset una ratio impeditiva, scilicet loci medij, tamen subest alia : quia non est amplius primum flumen. & ideo non durat jus ducendi aquam, secundum ea quæ dixi supra in trib. primis casibus. Aut flumen non recessit in totum ex alveo antiquo, ita quod dici possit primum flumen durare. & tunc aut prædium meum est proximum veteri alveo, vel uni brachio fluminis : & tunc pro ea parte illius brachij debetur mihi servitus : quia utraq; ratio impeditiva cessat. scilicet de loco medio, & de novo flumine. Sed in alio brachio fluminis, cui prædium meum non est proximum, sed fundus alterius : & tunc aut ille nō consentit, & in illo servitus fundo meo non debetur : quia locus medius, &c. *Et ita tenet glo. in d. §. si aquam in ult. re. pon. in verbo, circumfluere.* Aut dominus medij prædij consentit : & tunc servitus durat, quia est utraq; ratio impeditiva : & ut brevius prædicta intelligentur, reducas omnes prædictos octo casus ad duas tantum conclusiones. Prima est, si ex flumine servitus aquæductus prædio unius debetur, & mutatur flumen de loco suo, ita quod dici possit novum flumen : tunc servitus aquæductus impeditur si sit locus medius impediens servitutem, si nō : quia huic novo flumini & alveo servitus non fuit imposita. Secunda conclusio, si flumen ex quo debetur servitus aquæductus, ita recessit de alveo suo, quod non dicatur novum flumen, sed idem, & nullus est locus medius, qui servitutem impediat, durare possit : quia nihil subest, quod servitutem habeat impedire. & prædicta omnia intelligas procedere posse in quatuor casibus principaliter. Primo, quando jus aquæducendæ debetur ex flumine publico, & ita posui casum supra : & tunc requiritur, ut habetur licentia à principe vel superiore, *ut probatur in d. §. si aquam. secundum primam lectionem. gloss. ibi.* Secundo potest intelligi, quando esset privatus : & tunc sufficit habere licentiam à domino, quando illius est prædium, cui debetur servitus aquæductus. Tertio potest intelligi, si ducebam per fundum vicini, cui imposita erat servitus, & flumen mutavit alveum inter fundum servientem, & novum alveum, per quem aqua discurret, dimisit : an sit servitus extincta ? Quo casu distinguitur : aut subito recessit. & extincta est servitus : quia medius locus, qui non servit, impedit servitutem. Aut paulatim, & tunc durat servitus : quia reputatur idem flumen : nec est locus medius, qui impediat servitutem : *ut probatur in d. §. si aquam*



*aquam secundum secundam lect. gloss. ibi.* Facit quod not. in *l. si convene-*  
*rit. §. 1. ff. de pign. act. & in l. si fundus, in princ. ff. de pign.* Quarto &  
 ult. possunt prædicta procedere, quando est quaestio, utrum perdatur jus  
 præoccupationis & præferendi vicinis. Quo casu eodem modo est di-  
 cendum: aut flumen subito recessit, & alveum mutavit, & perditur jus  
 aquæ ducendæ, quod erat acquisitum occupatione: & tunc nova occupa-  
 tione opus est. Aut paulatim: & tunc secus, quia jus aquæ ducendæ reti-  
 netur. *ut not. Bartol. in l. quominus in 16. quest. de flum.* qui etiam subdit  
 hoc ultimo casu id procedere: nisi ille cui servitus debebatur, passus sit per  
 annum aquam ire in sua libertate, quia etiam tunc perderetur jus aquæ du-  
 cendæ, *ut l. 1. in princ. D. de aqua quot. & æsti & not. Bart. in d. l. quo-*  
*minus. in 15 q. princ. in versi. item secundum requiritur.* \* Sed juxta præ- 37  
 dicta quaero, an in casibus in quibus per mutationem alvei fluminis amit-  
 titur servitus, aquæ ductus de æquitate sit restituendus, ut debeatur ex no-  
 vo, vel novis alveis? & videtur quod sic: *arg. l. servitutes §. si sublatum.*  
*ff. de serv. urb. præd.* Sed gloss. in *d. l. hoc jure. §. si aquam. in versic. in-*  
*interrupta D. de aqua quot. & æsti.* dicit sub dubio forte quod illud proce-  
 dit, quando debetur servitus ex loco privato, & sic ex flumine privato:  
 secus si ex flumine publ. Ego vero non puto, quod in aliquo istorum ca-  
 suum restituatur, per illum text. & per ea quæ dicta sunt supra. Nec ob-  
 st. *d. §. si sublatum.* quia ibi loquitur de servitute, quæ potest intelligi, etiam  
 eadem ex quo non mutatur locus, licet mutetur ædificium: ac etiam con-  
 tingit propter publicam utilitatem domorum, ut dicit Angel. de quo dic,  
*ut plene dixi in lib. præced. in tit. de serv. stil. in 6 q. ubi omnino vide.* \* Sed 38  
 quid si ad antiquum alveum in flumen redit? gloss. in *d. §. in verbo. inter-*  
*rupta, in fin.* dicit, quod restituitur: quia text. in *d. §. si aquam.* non dicit,  
 quod servitus fuerit amissa, sed interrupta: *ut probatur etiam in l. traden-*  
*dis, in fin. ff. communia præd.* Et hoc intellige, nisi tanto tempore iterisset  
 interrupta, quanto servitus amittitur: de quo dicam infra in *10. q. princ.*  
 quia tunc servitus amitteretur proprie, *ut d. l. tria prædia.* nec restituere-  
 tur, licet flumen in alveum suum redierit, & ita induco d. glo. in *ver. in-*  
*interruptam, in fin. per d. l. tria prædia. quod not.* & quia sæpe facta est men-  
 tio de mutatione alvei: quaero quomodo cognoscatur alveus, si mutet, vel  
 non? dic quando definit esse, prima forma omissa, id est, quando sic dis-  
 currit per alium locum, quod aqua non currat per primum alveum. dici-  
 tur alveus mutatus, *ut l. adco. §. in sulam, de rer. divis. §. in sulam, vers. quod*  
*si natis-*



si naturali alveo. & not. Bart. in rub. ff. de rer. divis. 2. col. ult. char. Ul-  
 39 timo circa prædicta quæritur, \* an cuilibet sit licitum ducere aquam de flu-  
 mine publi. per occupationem factam propria autoritate? n Et videtur  
 quod non. & quod requiratur autoritas principis vel superioris, ut l. quo-  
 minus. ff. de flum. & l. 1. §. permittitur. ff. de aqua quot. & est. l. 2. in pr.  
 ff. ne quid in loco publ. & per ea quæ dicta sunt supr. in §. q. princ. In con-  
 trarium videtur, quod licite quis possit autoritate juris gentium aquam oc-  
 cupare ex flumine publico. quo jure flumina, & eorum usus, & jura publi-  
 ca sunt, ut Inst. de rer. div. §. flumina, sed tu in hoc sic distingue: Aut flu-  
 men est publicum & navigabile: aut publicum & non navigabile. Primo  
 casu, quando est navigabile, non licet aquam ducere propria autoritate,  
 & qui primo ducit, illicite facit, ut d. l. quominus, & ibi hoc not. Bartol.  
 in 2. q. Secundo casu, quando flumen non est navigabile, & tunc subdi-  
 stingue: aut flumen intrat in aliud flumen navigabile: aut flumen non  
 intrat in aliud flumen navigabile. Si intrat, aut aliud est mare, & potest  
 ducere. Et est ratio, quia propter aquarum abundantiam ex uno flumine  
 non dicitur recipere incrementum, vel diminutionem. & sic propter di-  
 ctam occupationem nullum detrimentum recipere potest: Aut est aliud  
 flumen navigabile, in quo intrat: & tunc aut propter dictam occupatio-  
 nem ductus aquæ avertitur à flumine navigabili, & facit quod flumen ef-  
 ficitur non navigabile, vel damnificatur navigatio, & non potest, ut d. l.  
 quominus, & ibi per Bartol. in 3. opposit. Aut avertitur aqua à flumine na-  
 vigabili. exemplum. Si aquam duco ex flumine ad fundum meum, & ni-  
 hilominus postea flumen navigabile intrat, & istud non est prohibitum, si  
 40 bene consideras rationes prædictarum legum. \* Et Bononienses licite  
 ducunt aquam de flumine Rheni, & postea intrat Padum, secundum Bart.  
 qui ita not. in l. quominus, in prin. in 3. opposit. Et quod dixi, quod quis  
 propria autoritate potest aquam ducere ex flumine publi. non navigabili,  
 quando intrat flumen navigabile, & non impedit navigationem, proce-  
 dit multo magis, quando intrat flumen non navigabile. Sed hoc tamen li-  
 mita duobus modis. Primo, quando flumen esset publicum: hoc est, esset  
 in usu publico, scilicet fisci vel civitatis, vel alicujus municipij. puta, quia  
 illa utitur ad molendinum, prout faciunt Bononienses de flumine, in quo  
 sunt molendina communis Bononiæ, de quibus habetur per gloss. in l. inter  
 publica, ff. de verb. sign. & in l. sed & Celsus, in princ. ff. de contrah. empt.  
 vel utitur civitas ad alium usum dicta aqua, & tunc permittitur aqua ducere,



pere, ut est casus in d. l. quominus. secundum unum intellectum gloss. ibi, & Bart. etiam ibi hoc not. in princ. in 2. oppos. & probatur in l. 1. & per totum tit. C. de aqueduct. lib. 11. Secundo fallit, quando cum vicinorum injuria duceretur: ut l. Imperatores. in fin. ff. de serv. rust. præd. & l. 1. §. sunt qui putant, ff. ne quid in flum. publ. Et si dicatur, nonne est semper vicinorum injuria, qui non possunt facere suum ædificium? Respondeo secundum Bart. in d. l. quominus. in 2. qu. princ. quod per hoc non patitur vicinus injuriam seu damnum, o sed non acquirit lucrum: & non est idem, lucrum non capere, & damnum sentire. l. fin. ff. de codicil. & l. qui autem in princ. de his quæ in frau. cred. cum simil. Aut est flumen public. ex quo aqua deducitur, sed non est navigabile. & tunc quis potest licite autoritate juris gentium aquam ex eo ducere: quia per jura civilia non est prohibitum id, quod est de jure gentium licitum, per §. flumina, Inst. de rer. divis. & per l. 1. §. sunt qui putant, ff. ne quid in flum. publ. dummodo non fiat cum vicinorum injuria, secundum Bartol. in d. l. quominus. in 2. q. Sed advertite secundum eum ibi, quando quis facit illicite respectu privati ducendo aquam ex flumine publico, ille solus me potest impedire, non alius tertius: quia quantum ad eum, illicite facio. l. loci corpus. §. competit. ff. si servit. vendic. sed quando facit illicite respectu juris publici: tunc quilibet privatus potest impedire, & ita loquitur l. 2. §. idem ait, ff. ne quid. in loco publico. Quid\* autem si aqua exit de molendino p unius, & alter vult e- 4<sup>r</sup> am capere, & ducere ad molendinum suum, ita quod molendinum primū P non impediatur, an possit? & dicas quod aut illa aqua intravit alveum publicum, & non est dubium quod potest, per prædicta. & ita tenet Bart. in d. l. quominus. in 12. q. in fin. aut non intravit alveum publicum, & tunc alveus per quem aqua ducitur ad molendinum, est publicus, & post molendinum descendit per alveum publicum, & tunc subdistingue, ut supra dixi de aqua ex flumine publ. ducenda. Aut alveus est privatus, & tunc non potest, ut l. in concedendo. ff. de aqua plu. arcend. cum simil. Quando autem ducitur alveus fluminis publici, per quem flumen publicum discurret, & tunc est publicus alveus: quia alveus est illius, cujus est flumen. ut Inst. de rer. divis. §. in insula. versic. novus alveus. & l. adeo. §. in insula de acq. rer. dom. & l. 1. §. non enim. ne quid in flum. public. ibi. Quia impossibile est ut alveus fluminis publici non sit publicus. & hoc procedit etiam si alveus sit fossa manu facta per quam fluit publicum flumen. ut l. 1. §. si fossa. ff. de flum. Secus si flumen aliquam terram inundaverit: quia tunc ille locus



- locus inundatus non esset publicus. *in d. §. si fossa. in ver. alter.* Aut alveus est fluminis privati, per quem flumen privatum decurrit, & erit privatus. *argum. d. l. 1. §. hoc interdictum. & §. item. si annis. ff. de flum. ne quid in flum. pub.* & descendit ad latus fluminis pro aqua ducenda, puta ad molendinum, vel agros irrigandos, quia alveus est cavus sive fossa, & dicitur in vulgari forma seu formula. & ita appellatur quandoque *in l. 1. C. de aqueduct. lib. 10.* & appellatur quandoque in jure incile: *ut l. 1. §. incile. ff. de rivis.* Item \* appellatur in vulgari vallum: *ut not. Bart. in d. l. quominus. in 12. q. de flum.* Item secundum nos appellatur seriola. Et in hoc dic, quod locus sive alveus dicitur privatus: cum per talem locum non semper cucurrit aqua, *ut l. 1. §. fluminum. ff. de flum.* & ratio in eo. §. si fossa. & Bart. *in d. q. 12.* ubi dicit: Aut duco aquam ex flumine public. immediate per fundum meum, & tunc non est dubium quod locus est meus. Aut duco per fundum vicini, ipso permittente, & tunc locus est ejus, cujus primo erat antequam fieret seriola, & ego habeo servitutem aquæ ducendæ: & si ille me impedit ducere, habeo interdictum de aqua quotid. & æsti. si me impedit formulam sive seriolam purgare, & reficere, habeo interdictum de rivis, *ut d. l. §. incile. ff. de rivis.* & habeo confessoriam, *de quo vide quod dicam infra in 9. qu. primo.* \* Sed quid si duo volunt aquam ducere ex flumine publico ad fundum suum, & se invicem impediunt, quis præferetur? ista ponuntur per Barto. *in l. quominus. in 5. & 6. q. princip. ff. de flum.* ubi plene examinat. & per Bald. *in l. item lapilli. versicul. quæro. ff. de rer. divi.* Ego autem din istis disputationibus sic distinguo: Aut aqua potest sufficere istis duobus, aut non. Primo casu regulariter unus alterum impedire non potest, *l. Lucio ff. de aqua quot. & æsti. & l. 1. §. 1. de serv. rust. præd. & per ea quæ dicta sunt supra in 6. qu. princip.* & ita tenet Bart. *in d. l. quominus. in 5. q. in fin.* hoc tamen regulariter fallit, quando ambo vellent aquam ex eodem fluminis loco ducere: quo casu distingue, ut dicam in sequentibus. Secundo casu principali, quando non est sufficiens utrique. & quilibet vult in diversa parte fluminis ex eo ducere, & tunc subdistingue: aut ambo incoeperunt eodem tempore ducere aquam, vel occupare locum: aut unus primo incoepit, alter post cum de primo ignoraret, aut unus primo incoepit, & alius postea, cum sciret primum incoepisse. Primo casu, quando ambo incoeperunt eodem tempore, videtur quod sit locus gratificationi, *per l. fin. ff. de rer. divi.* vel quod sorte dirimatur, nisi unus potuisset providere, alter non, *argum. l. si quis domum. §. 1. ff.*



§. 1. ff. loc. & not. gloss. in l. 2. §. 1. in ver. ad obtinendum. ibi, vel de tertio. ff. ne quid in loc. public. quæ ponit de duobus plaustris sibi obviantibus, ut ponit etiam gloss. in l. per agrum. Cod. de serv. vel dic secundum Bartol. in d. l. quominus. in 6. quæst. quod usus dictæ aquæ est cōmunicandus inter eosdem, vel debet dividi per tempora & per mensuras, ut l. Imperatores, ff. de serv. rust. præd. circa quod vide quod dixi in hac 7. quæst. princ. circa princ. & quod statim videtur. Secundo casu quando unus primo incœpit, alter post, cum ignoraret de primo Bartol. in d. l. quominus. in 6. quæst. dicit idem quod proximo casu præcedenti: quia paria sunt, quod ambo simul incipiant, vel quod unus incipiat: & alter ignorans postea incipiat sicut quando duo plaustra se invicem obviant in via arcta, per quam unum tantū plaustrū transire potest, & unum primo ingressum est viam, & aliud postea, non prævidens primum, ut not. glo. in d. l. 2. §. 1. Et in 3. lect. ff. ne quid in loc. publ. in d. 6. q. in fin. Est \* ergo cautela, ut ille qui primo ingreditur viam cū plaustro: aut qui primo incœpit ædificare, aut aquam ducere protestetur, quod ipse occupat & occupare q intendit usum dictæ aquæ ad tale ædificium. Item bonum esset si quis cū judicis auctoritate opus inciperet, hoc tamen nō semper est de necessitate, ut l. quamvis. de acquiren. possess. & istis casibus ipse prætestans præfertur, ut dicam in tertio casu sequen. Ego autem in istis duobus puto aliter dicendum, videlicet aut isti qui eodem tempore volunt ducere aquam, vel occupare, vel unus primo, alter post, faciunt in flumine aut in illo loco proximo fluminis, vel si faciunt, in ripa fluminis: & tunc licet proprietas ripæ sit eorū qui prope ripam prædia possident, quia tamen usus ripæ fluminis est communis, ut l. riparum. ff. de rerum divi. & Instit. eo. §. riparum. dicendum est, quod tantum juris habet unus, sicut alter: & sic sunt pares in jure. Et propter ea concludendū est, ut dicit Bartol. in d. l. quominus, in 6. quæst. videlicet quod aqua dividatur per mensuras vel tempora, quod intellige, si cōmode dividi potest, ita quod profit utriq;: alias puto quod sorte sit dirimendum, per l. in tribus. ff. de judic. & per gloss. in d. l. 2. §. 3. ff. ne quid in loco public. Si vero faciunt opus non in ripa fluminis, sed in loco proximo ripæ, & tunc aut ille locus est publicus, aut privatus. Si est publicus, ille est præferendus cui est permissum à principe vel à superiore: quia per locum publicū non licet privato propria auctoritate aquam ducere, ut l. servitutes. §. publico. ff. de servit. & l. 2. in princip. ff. ne quid in loco publico. cum simil. alias erit locus gratificationi principis vel superioris, ut l. fina.

C c c

Digestis,



*Digestis, de relig. & sumpt. fune. & per gloss. in d. l. 2. §. 1. in 3. lect.* Si locus est privatus, & tunc dicendum est, aut ille locus est ædificantis primo, aut vicini, qui etiam similiter ædificavit, aut alterius tertij. Si est ædificantis, ille præferetur qui in suo ædificavit: quia licet hoc fecerit, sive primo ædificaverit, sive secundo: quia ipse ædificavit licite. *ut l. 2. §. merito. ff. ne quid in loco publ. not. Cyn. in l. si manifeste. C. de serv. & Bart. in l. quominus. in 2. quæst.* Si vero locus est alterius tertij tantum: tunc ille præfertur, cui primo concessit dominus loci, alias erit locus gratificationi: quia per fundum alienum privatum non licet alicui aquam ducere sine ejus voluntate, *ut l. 2. & l. aquam. C. de serv. & aqua.* Secundo casu principali quando unus primo incepit occupare, vel ædificare, aut aquam ducere, & alter post sciens primū incepisse: tunc primus præfertur: quia hoc casu melior est conditio occupantis, *ut d. l. 2. §. merito. ff. ne quid in loco publ. & l. 2. §. cepisse. ff. de poll. & not. Bartol. in d. l. quominus. & in 5. quæst. D. de flumi.* Quod tamen ego intelligo secundum distinctionem præcedentem. Quando \* autem quis dicatur occupasse, vel incepisse ædificare, vel aquam ducere, vel uti loc. publ. *vide plene per Bart. in d. q. 3. & per Bald. in l. item lapilli. in 4. qu. ff. de rer. div.* Et si quis incepit ædificare, & dimisit, an & quando perdat jus prælationis. Item Bartol. *in d. c. 5. quæst. & per Bald. in d. l. item lapilli. in 5. & ego dicam infra* 46 *in 10. quæst. princip.* Et pro declaratione omnium prædictorum scias, \* & tene menti, quod non sequitur, quis habet potestatem vel jus ducendi aquam ex flumine publ. vel privato, ergo habet servitutem aquæ ducendæ. Sic in hoc debet ita distingui: Aut debetur ex flumine publ. aut privato. Primo casu, aut prædium dominans ad quod ducitur aqua, est proximum flumini, nullo alio medio: & tunc non dicitur proprie servitus, quia non debetur à prædio alterius quod reperitur, *ut l. 1. ff. com. præd. sed debetur istud jus à loc. publ. & ita tenet Bart. in d. l. 1.* Aut prædium dominans non est proximum, aut via publ. vel alter locus est in medio inter flumen & locum dominantis, & tunc idem eadem ratione. Aut est in medio locus privatus, per quem duci debet aqua: & tunc aut flumen est perenne, & erit servitus aquæductus. *ut l. 1. §. aqueductus. ff. de serv. rusti. & Instit. eo. §. aqueductus. & dixi in diffinitione in 1. quæst. principali.* Aut flumen non est perenne: quia aliquando exarescit, sicut est fons, lacus, & stagnum, & tunc quia non habet causam perpetuam seu continuam respectu rei, quæ debet servitutem, *ut est casus in l. foramen. §. omnes. ff. de serv.*



de serv. urb. præd. & ibi hoc tenet glo. fin. in princ. in vers. debet in ult. lect. quod intelligo ut servitus imponatur directo : quia directo imponi non potest, sed bene dicitur servit. utiliter. ut l. 2. ff. com. præd. quæ ita debet intelligi secundum Bart. ibi. & in d. l. foramen & ita etiam tenet Rosfred. in libellis suis super interdicto de fonte. & rubrica incipit, Si quis habet usum ducendi aquam de puteo vel de fonte. Ista servitus utilis nō poterit dici servitus, quantum ad hoc ut præscribi possit, ex quo non habet causam continuam : quia requiritur tantum tempus, ut non extet memoria in contrarium. & iste est casus in d. l. foramen. §. omnes. secundum primam lect. glo. ibi, quæ in se est verissima, per not. in l. servitutes. la grande. ff. de servit. Item poterit dici servitus quoad hoc, ut quis perpetuo eam habere possit, ex quo constituta est, licet perpetuo non utatur : quia in hoc casu non potest sic concedi servitus ista, ut perpetua sit, & iste est casus in d. §. omnes. secundum secundam lect. u. gloss. ibi. sed quoad alios effectus, potest dici servitus utiliter, quod bene not. Secundo casu principali, quando debetur servitus ex flumine privato, & tunc aut est perenne, & sine dubio dicitur proprie servitus directæ, ex quo debetur à fundo privato alteri fundo privato, sive alius locus publicus vel privatus sit in medio, sive non : quia verba ex mente legis concurrunt : per l. 1. §. aquæductus. ff. de serv. rust. præd. cum simil. Aut non est perenne, & tunc non valet servitutis impositio mero jure, sed de æquitate prætoris tenet. & iste est casus in l. secundum tertiam lect. ibi, & Ang. ibi. ff. communia præd. vel secundum Barto. non valet directæ, sed utiliter, ut dixi in 1. casu præced. Octavo principaliter \* quæro, quomodo, & qualiter quis debeat aut possit uti servitute aquæductus ? Et dicas primo, quod debet uti secundum consuetudinem, ut l. præses. C. de serv. & aqua. & l. si manifeste. eod. titu. Et propterea dixit Bald. not. in titu. de pace Constan. in 6. col. per illum text. quod in aquis & molendinis & in ipsis aquarum commoditatibus standum est antiquitati. & idem dixi supra in 4. quæst. princ. post prin. & per Bart. hic. in l. qui luminibus. ibi. & statum antiquorū a edificiorum cum gloss. Digestis, de serv. urb. præd. & l. venditor. §. si constat. ibi, nisi talis consuetudo. Digestis, communia præd. & l. 1. & l. an in totum. & ibi not. Codic. de ædific. priv. Item quis debet uti servitute aquæductus, secundum formam statutorum, si quæ sunt, argum. d. l. qui luminibus ibi, secundum formam statutorum, conjuncta gloss. & argum. d. l. an in totum. facit l. omnes populi. de just. & jur. Item debet uti secundum conventiones & pacta, quæ de servi-



servitute inita sunt, & probatur in l. certo generi. ibi, quæ lege comprehensa est. Digest. de servit. rust. præd. & in l. is qui duo prædia, cum l. sequ. & l. cum essent. §. fin. ibi, nisi pactum vel stipulatio. eod. titu. & l. si quis duas, in princ. ff. communia præd. facit l. 1. §. si convenerit. ff. depositi. & l. semper in stipulationibus. de regul. jur. cum simil. Et ideo non potest quis uti servitute, nisi quatenus concessum est, ut l. ergo, in fin. & l. ex meo. ff. de serv. rust. præd. l. non modus. C. de serv. & d. l. is qui duo. quæ vult notabiliter, quod si habens duo prædia confinia, superius vendiderat, pacto apposito, ut aquam sulco aperto emptori educere in fundo vicini liceat, non poterit emptor ex alio fundo aquam accipere, & in inferiorem venditoris ducere. Ex hoc sequitur secundum Angel. per illum text. ibi, quod in usu servitutis aquæ forma data punctualiter est observanda: & illa cui debetur servitus aquæductus, non potest cum eo aliam miscere. Et \* subdit quod hoc est optimum arg. ut ille qui habet talem servitutem ducendi aquam ad molendinum non poterit propter aquarum abundantiam, aliud molendinum construere, de quo Bart. in l. per agrum alias in l. non modus. C. de serv. dicit esse casum in d. l. non modus. & non potest eo modo aliâ aquam immiscere, ut molendinum celerius voluatur. Item si esset lata sententia, à quo non fuisset appellatum, vel aliter in rem judi. transivisset: tunc inter partes ei standum est secundum formam & tenorem sententiæ, ut de serv. l. 1. & per totum. ff. de re judic. & per totum tit. C. eo. & ex eo.

49) & maxime in c. cum inter vos. cum simil. Sed dubium \* est circa prædicta, pone inter duo castella erat questio de ductu aquæ publicæ, & fuit inter se lata sententia, demum Imperator concessit mihi unum de illis castellis, nunquid teneat servare illam sententiam? videtur quod sic: quia castellum transit cum suis vitijs, suaq; causa, præsertim cum sit universitas quedam. ff. de act. emp. l. in venditione. ff. de cond. & demonstr. l. si quis legata. §. si. & ff. de contrahen. empt. l. aquæduct. & quia Imperator non videtur velle præjudicare sententijs & transactionibus sed tacite reservare arg. text. in tit. de pace Constan. in vers. salvo jure aquæ Lambr. & arg. l. Labeo. §. 1. cum gloss. ff. fam. ere. & l. concedendo. ff. de aqua plu. arcen. & l. fin. C. de silen. libr. 12. Et ideo dicit Bald. in d. tit. de pace Constan. in 34. colu. in princ. quod concessionem de bonis publicis factæ semper intelliguntur, reservatis jurib. & commoditatib. ejus cui primo facta est concessio. Facit pro hoc l. prætor ait. §. merito. & §. quis à principe. D. ne quid in loco publ. & l. impuberi. ff. de admin. tut. & l. nec avus. C. de eman. lib. & in c. in his.



*in his. cum gloss. 2. extra, de privi. cum simil.* In contrarium videtur, quia sicut princeps posset non servare sententiam, & uti aqua publica pro voluntate, ut in c. 1. in titul. *quæ sint rega. in usib. feud.* ita quod & ego possum, qui vice principis fungor. Item facta privatorum fisco non præjudicant, nec tenetur fiscus de factis illis facere mentionem, l. *jus publicum. de pac. & l. juris gentium. §. si paciscar. eod. titu.* dum tamen boni viri fungantur officio, sicut ipse princeps induxisset, si certioratus fuisset. ff. *de pact. l. tale pactum. §. fin. cum ibi not. in gloss.* quod maxime verum est, si alium non lædo, ut l. 2. §. *item Varus. ff. de aqua plu. arcen. l. 1. ff. de soln. & c. suborta. in fin. extra, de re judic.* Nec obstat text. in d. titul. *de pace Constan. ibi.* salvo jure aquæ Lambr. quia ibi jus aquæ competeat ex cōfuetudi e, v quæ est fortior quam pactū privatorum. & ita tenet ibi Bald. v & facit quod dixi supra in 4. *quæst. principali, post princ.* Item ubi non est consuetudo, statutum, pactum, vel sententia, dic primum locum esse considerandum: nam publicus aquæductus debet habere locum sive spatium §. *pedum, in quo loco nullæ sint arbores: sed si quæ nascerentur, debent excidi, ut l. 1. C. de aquæduct. lib. 10.* Si vero ducitur per locū publ. debet esse latitudo 10. pedum, l. *omnes, super his. eod. tit.* & ita vult Bar. in d. l. 1. & si contra fiat, pœna imponitur, ut l. *decernimus. eod. tit.* Idem debet quis ducere aquam ex flumine, ita ut vicinus non noceat in eadem ripa, vel in alia ut est text. in l. *hoc jure. §. si aquam. supra de aqua quotid. & æsti. & in l. 2. §. si quis in suo. & in l. si per publicum. ne quid in loco publico.* ubi etiam dicitur, quod si rivus aquæductus privato nocebit, competit actio privato ex l. 12. *tab. ut de noxa domino caveatur.* Item debet duci per locum solitum, quia aqua non debet deduci à suo solito cursu, l. 2. in fin. C. *ad leg. Aquil. ibi per Bald. & Dd. in l. si servum servum. §. si quis aquæduct. ff. ad l. Aquil. & not. in l. 1. C. de servit.* Et ideo dicit Bald. in c. 1. §. *si quis de manso. in 4. colum. in fin. de controver. investit.* quod in isto aquarum ductu non solum inspicimus principium, sed etiam loca unde decurrit, & alveos & meatus unde transit, & si est vetustissimus aquæ cursus, & secundū eorum qualitatem de usu aquæ judicare debemus. pro hoc, quod dixi in princip. *hujus. q.* & ideo non potest duci aqua aliter quā ducta fuerit ætate præterita, l. 1. §. *quod autem. ff. de aqua quot. & æsti.* & intelligitur mutari alveus solitus, quando aquæ cursus mutatur, ita ut aqua depresso vel altior vel rapidior sit incommodo vicinorum, l. 1. §. *quod autem. cum §. seq. ff. ne quid in flumi. publ.* Et intellige quod dixi de



solito cursu æstate præterita, nisi versetur maxima utilitas ducentis, & modicum incommodum alterius, *ut est casus 201. in d. l. 1. §. sunt qui putant. ff. ne quid in flum. publico. & not. Bart. in l. quominus. in 16. quæst. D. de flum.* Et \* incommoditas vicini dicitur, quando unus haberet de aqua, & non posset commode uti aqua juxta solitum, secus si esset incōmoditas vel damnum, puta quia pauciores portabunt frumentum ad molendinum suum propter abundantiam alterius: quia istud damnum non consideratur, *argum. l. quæro. ff. de jure patro. & l. fin. eod. tit. & ita vult Bart. eleganter in d. l. quominus. in 11. quæst. in fin. & Bald. in l. 1. in 11. colu. in 14. opposi. C. de sent. quæ pro eo. quod not.* Item si servitus aquæductus debetur ex flumine, & flumen mutavit alveum, *u* an duret servitus, & in quo loco. *vide quæ plenissime dixi supra in 7. qu. princip. versic. item quid si debetur servitus aquæductus* Item habens jus aquæ ducendæ potest aquam ducere per quamcunque partem vult ab initio, *ut l. fin. ff. de aqua quotid. & æsti. & dum dicit ibi, faciat, debet subaudiri ab initio, antequam rivus sit constituta: sed postquam locum elegit, non potest amplius, ut d. l. fin. ibi, dum ne aquæ. & istud est regulare, & pro hoc l. si cui. in fin. cum ibi not. ff. de servit. & dixi supra in 12. quæst. principali, versicul. item quid si non exprimat. ubi vide. & per Barto. in d. l. quominus. in 16. opposi. quod intellige, ut statim dixi in vers. præceden. & etiam quæ plene dixi supra de servit. itin. in 3. colum. vers. quæro nunquid habens servitutem itineris in fundo alterius, in vers. sequ. & per ea quæ dicuntur, declarari potest iste articulus.*

51 Sed \* est dubium de quæstione quotidiana, quidam habens fundum in quo fons oritur, & per longissimum tempus, cujus forte non existat memoria in contrarium: & aqua exiens de dicto fundo per se cœpit discurrere per partes inferiores, parientibus illis quorum erat fons, eo quia retinere dictam aquam erat forte sibi inutile. & habentes prædia inferiora cœperunt dictam aquam colligere, & ad sua prædia duxerunt pro irrigandis prædijs multis annis elapsis: post etiam per tantum tempus quod non existat memoria in contrarium: habentes prædia inferiora fecerunt coadunationem dictæ aquæ, & ibi factum fuit molendinum, & ibi stetit per longissima tempora nunc vero habens fundum superiorem, in quo aqua oritur, vult divertere dictas aquas à loco prædicti molendini, & eas ducere ad alia loca inferiora, quæ ortæ erant pro irrigandis illis locis, vel ibi vult facere unum molendinum pro se, quaritur nunquid possit, an vero domini inferiores, ad quorum prædia discurrere consueverant, possint contradicere



dicere & petere quod aqua non divertatur à suo solito cursu. Et primo videtur quod dominus superior possit, dictam aquam divertere, nec per inferiores possit impediri: quia in re sua jure id facere videtur: *per text. in l. fluminum §. item videamus, D. de dam. infect.* ubi habetur, quod si in domo mea puteum aperio, & venæ putei præcisæ sunt, id jure meo & licite facere videor, & nō teneor ex hujusmodi facto etiam si tibi promissum de damn. infect. quia non potest æstimari tale damnum tibi dare ex initio operis mei in re mea, in qua meo jure usus sum, *ut l. Proculus in prin. cod. tit.* quia licet in suo facere quod quis vult. *l. altius, Cod. de servit. & aqua & l. qui luminibus cum ibi not. ff. de servit. urb. præd.* quoniam in re sua quilibet est moderator & arbiter. *l. in re mandata. C. man.* Secundo hoc videtur probare *in l. Proculus. D. de dam. infe.* ubi dicitur, quod si aqua nascitur in meo cuniculo, quæ aqua vicino affert utilitatem, licitum est mihi facere in meo quicquid volo ad utilitatem meam, & vicinum dicto lucro privare, dummodo non faciam animo nocendi tibi, *ut l. 1. §. denique. el. 1. D. de aqua plu. arc.* & ita vult gloss. & Bart. *in d. §. item videamus.* Tercio hoc videtur probari *in l. si in meo fundo. D. de aqua plu. arcend. & in d. §. denique.* ubi dicitur, si in meo fundo aqua oritur, quæ ex fundo tuo venas habet, potes eas venas in tuo excidere, ita ut ad fundum meum aqua non perveniat, nisi servitus mihi debita fuerit, vel nisi animo nocendi feceris, vel ut agrum tuum faceres. Quarto ubicunque quis recipit aquam in fundo suo solitam discurre ad partes inferiores, & ad utilitatem inferiorum, si postea emerit fundum vicini inferiorem, potest ad ipsum fundum emptum aquam ducere, licet inferiori lucrum auferat, dummodo superiori non noceat, ut est casus not. *in l. 1. §. illud Labeo ff. de aqua quot. & asti.* Nam si aquam quæ alibi oritur, postquam est ingressa fundum meum, possum divertere ad utilitatem mei fundi empti, non obstante conditione vicini inferioris, *ut ibi, & est gloss. in l. ex meo ff. de serv. rust. præd. & l. cum essent, §. 1. cod. tit.* multo magis potero divertere aquam quæ oritur in meo fundo. Quinto, pro hoc facit *l. senti. §. Arist. si serv. vend.* ubi dicitur, quod in suo alij hætenus facere licet, quatenus nihil in alienum immittat. Sexto hoc probatur, nam aqua oritur in fundo meo superiori ibi nascendo, & dicitur mei domini illius fundi, *l. solum, §. meum, ff. de rei vend. & l. de eo §. si quis. ff. ad exhi. cum simil.* Et pro hac parte reperio ita fuisse consultum per dom. Rosfred. de Lampagna, & dom. Christo. de Castellione, *in cons. quod incipit, factum sic se habet. quidam notabilis* In contra-



contrariam videtur, quod imo dominus in cuius fundo superiori oritur aqua, non possit divertere, ne discurrat ad fundum inferiorem primo: *per text. in l. hoc iure, §. ductus aquæ, Dig. de aqua quodid. & æsti.* ubi videtur esse casus ad literam pro ista parte. nam ibi text. dicit, quod aquæductus cuius origo memoriam excessit, iure constituti loco habetur. Secundo ad  
 52 *idem l. 1. in fin. ff. de aqua plu. arcend.* ubi \* dicit longa consuetudine veluti iure impositam servitutem videri. Tercio videtur esse tex. *in dict. leg. hoc iure. §. aqua*, qui dicit, aqua quæ in rivo nascitur, tacite luci fit ab eo qui ducit. Quarto hoc probatur, quia regulariter aqua non debet diverti à suo cursu, *l. 2. in fin. C. ad l. Aquil. & l. præses, & l. si manifeste, C. de serv.* Et not. Bald. *in d. l. 2. & in l. item lapilli, ff. de rer. div. & dixi supra in princip. huius quæst. princ.* Quinto probatur sic: tempus cuius nō existat memoria, habet vim tituli, vel privilegij, *dict. l. hoc iure, §. ductus aquæ & c. super quibusdam, §. præterea, de verb. sign.* & habet vim serv. iure concessæ, *ut l. 2. §. idem Labeo ait si in agro tuo, ff. de aqua plu. arc.* Sed si fuisset constituta servitus per dominum fundi superioris, vel facta venditio, vel privilegium de illo iure aquæ ducendæ, non posset illum cursum aquæ divertere in præjudiciū inferioris, cui esset facta concessio, *l. in concedendo, ff. de aqua plu. arcend. & l. Lucio, ff. de aqua quot. & æsti. ibi, & sic per alium.* Sexto probatur *in l. 1. §. fin. ibi, locum velis ducere impune, ff. de rivis.* Ultimo pro hoc videtur esse text. ad literam *in l. si quis diuturno, ff. si serv. vend.* Et pro hac parte reperio plures consuluisse. Ego vero in hac qu. pro veritate & omnium concor. ita puto esse distinguendum: Aut dominus qui vult divertere aquam, ne discurrat ad loca inferiora, hoc facit animo nocendi dominis inferioribus, & nullo modo potest, *ut l. 1. §. denique Marcellus, ff. de aqua plu. arcen. & ibi gloss. in vers. non haberi, & not. glos. in l. fluminum. §. fin. in vers. non tenere me, ff. de damn. infect. quæ gloss. in §. fin. singulariter vult, quod in dubio non præsumitur quis fecisse animo nocendi, l. merito, ff. pro socio. circa quod vide quæ dixi supra in 1. libr. de solo sive area. versic. sed dubium an præsumatur facere ad æmulationem.* & itidem de fenestra, *in 1. parte, ibi, secunda fallentia.* Aut non fecit animo nocendi, sed pro sua utilitate: & tunc subdistinguendum. Aut in prædictis non est statutum, sed generalis consuetudo in loco circa prædicta, vel conventio aliqua inter partes: tum standum est consuetudini vel conventioni, *ut dixi supra circa princ. huius qu. principalis.* \* Et ad  
 53 de quod ille qui permittit sola patientia, nec per alia verba constituit servitutem,



virtutem, non videbitur serv. constituere, sed se personaliter obligare, *ut l. si sub una. §. si quis viam. ff. de verb. oblig. secundum Bald. in c. 1. §. si quis de manso. in 5. colu. in princ. in tit. de controvers. investit. vide quod not. in d. §. si quis viam, & in l. 3. §. opus, ff. de ali. jud. mut. caus. fact. & quod dixi supra in 2. qu. principali.* Aut est sententia lata inter partes vel alios, & dic ut dixi supra in versic. sed dubiam circa prædicta. Aut non est statutum, consuetudo generalis, conventio, vel sententia : & iterum subdistingue : aut aqua illa discurrit ad fundos inferiores jure servitutis, aut jure cujusdam facultatis. Primo casu quando jure servitutis sine dubio dominus superior in cujus fundo oritur, alio non potest aquam divertere, & si divertat, potest inferior agere contra eum. *ut est casus in l. si quis diuturno. ff. si servit. vend.* Et intellige nedum de servitute acquisita, sed etiam quando quis esset in quasi possessione x servit. aquæ ducendæ, quando eo anno usus est dicta servitute aquæ ducendæ. *ut l. 1. §. illud tamē, & §. quod autem, ff. de aqua quot. & æstiv. & sufficit eo anno uno die vel nocte duxisse, ad hoc, ut dicatur esse in quasi possessione : ut dict. §. quod autem, & not. Bald. ibi & l. Celsus. in penult. col. in fin. C. de usucap.* Nam ille qui semel possedit, cum de suo commodo tractatur, si asserit se possidere, præsumitur possidere, nisi probetur contrarium, *l. si ve possideris. C. de probat. l. super longi. C. de præscript. long. tempo. secundum Bald. in d. l. Celsus. in fin. pen. col. & sufficit ista quasi possessio ad hoc, ut si impediatur, possit agere contra eum, & resistere etiam de facto : ut eleganter declarat Bart. in l. 1. §. hoc interdicto. versic. 2. not. quod in istis juribus, ff. de itin. ætinue priv. & adde quod not. per gloss. in c. cum ecclesia Sutrina, in versic. trium episcoporum, & ibi per Dd. extra. de causa pos. & proprie. & per gloss. 3. in ca. cum ad sedem, extra. de restit. spol.* Secundo casu quando ducitur aqua jure y facultatis, & non servitutis, & tunc est licitum superiori divertere, nec inferior potest agere, neque fidei resistere, *ut est casus in l. Proculus, ff. de damn. infect. & in l. seq. & in l. fluminum, & idem videamus, eod. tit. & in l. 1. §. idem Marcellus. ff. de aqua plu. arcen. & in l. si in meo. eod. titul. facit l. viam publicam, cum ibi not. ff. de via public. & ibi ita debent adduci omnia argumenta supra pro prima parte deducta.* Sed dubitatio \* remanet circa prædicta, quando quis dicatur duxisse aquam jure servitutis vel jure simplicis facultatis. Et in hoc tota vis materiæ hujus consistit, circa quod dic : Aut servitus est imposita ab homine ex conventionem vel aliquo titul, inter vivos, vel per testamentum, aut codicillos, vel aliam

D d d

ultimam



ultimam voluntatem, vel per sententiam, vel est imposita servitus à l. puta à statuto, ut inferior possit aquam ducere ad fundum suum inferiorem : & clarum est, quod tunc jure serv. dicitur aquam duxisse : & superior non potest aquam divertere contra debitam servitutem, l. in concedendo. ff. de aqua plu. arcen. & per alia jura supra ad hoc allegata. Aut non est servitus imposita ab homine, vel à lege : & tunc aut est præscripta servitus aquæductus, & idem eadem ratione, per l. si quis diuturn. ff. si serv. vend. Sed in hoc est etiam dubium, \* quando dicatur servitus aquæductus præscripta, videlicet quanto tempore : & quæ, & quot requirantur ad istam præscriptionem inducendam? Dicas breviter de tempore : aut loquimur de aqua quæ ducitur ex publico, aut ex privato. Si ex publico, requiritur tantum tempus, cujus non extet memoria in contrarium, ut l. 1. in fin. D. de aqua plu. arcen. & l. hoc jure, §. ductus aquæ ff. de aqua quot. & æsti. Aut ducitur ex privato : & tunc quia regulariter habet causam continuâ, præscribitur 10. annis inter præsentem, & 20. inter absentes, l. si quis diuturno, præallegata, & not. in l. servitutes, D. de serv. de quo dic, ut dixi supra in 4. quæst. principali, & plenius in primo lib. in 7. quæst. principali, ubi de hoc omnino vide. Quot autem & quæ requirantur ad istam præscriptionem inducendam dic plura : Primum est, quod sine possessione vel quasi, non præscribitur, l. sine possessione, de regulis jur. in 6. & not. per gloss. Bald. & Dd. in l. 2. C. de serv. & aqu. & sic requiritur quod non sit usus jure familiaritatis vel simplicis facultatis, ut habetur per Bart. & gloss. & Dd. in l. 1. ff. de itin. actusq. priv. & per Barto. & gloss. & Dd. in l. qui jure familiaritatis, ff. de acquir. poss. & per Flor. in l. servitutes, eod. tit. & per hoc Angel. & Dd. in c. bonæ, extra, de postul. præl. & in cap. cum ecclesia Sutrina, extra, de causa poss. & proprie. Et quod quis fuerit usus jure servitutis, comprehendi \* potest ex actibus quos facit, quos quis per se ipsum non posset facere infundo vicini citra jus & nomen servitutis, ut præcidere sepem, mundare vel mundari facere fossaturam in fundo vicini, vel ducere aquam per fundum vicini, quæ fieri non possunt regulariter, nisi jure servitutis, l. quemadmodum, §. 1. in fin. ff. ad l. Aqu. arg. l. cum quidam, §. quod dicitur, ff. de acqu. her. & d. l. quoties. & not. in locis præallegatis. & per unum actum ducendaquam acquiritur ista possessio, ut dixi supra in tit. de serv. itin. vers. ultim. principaliter quæro, quid requiratur ad hoc, ut quis sit in quasi possessione servitutis. dic ut ibi dixi. Secundum requiritur, quod sit usus illa quasi possessione bona fide : credens illam servitutem si-



tem sibi competere, ut d. l. 2. & ibi not. in l. fina. ff. quemadmodum serv. amitt. Tertium requiritur, scilicet tempus 10. ann. inter præsentes, & 20. inter absentes, in servitutibus habentibus causam continuam, sicut est servitus aqueductus regulariter. In habentibus vero causam discontinuam, requiritur tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium, nisi allegetur titulus: quia tunc sufficit probatio 10. vel 20. anno. ut est gloss. nota. multum in l. servitutes prædiorum, & ibi Angel. & Flor. & Dd. ff. de servitu. generali, & est gloss. in l. fin. in versic. diu. & ibi per Bartol. & Dd. ff. de aqua plu. arcend. & habetur per Cyn. Bald. & Dd. in l. 1. & 2. Cod. de servit. & aqu. & per Bart. in l. 1. §. hoc interdicto, Digestis, de itin. actu. que privat. Item quando ducitur aqua ex publico, requiritur tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium, ut dixi supra in versic. dic breviter de tempore. Nec in præscribendo huiusmodi servitutem, requiritur de necessitate titulus. ut l. si quis diuturno, & ibi not. ff. si serv. vend. & not. in d. l. 1. & 2. Codic. de servitut. & aqu. & quando dicatur habere causam continuam, vel discontinuam, vide per nos. per Dd. in d. l. servitutes prædiorum, & l. foramen, & ibi per gloss. & Dd. ff. de servit. urb. præd. & per gloss. & Dd. in d. l. 1. Et prædictis adde omnia quæ dixi supra in 1. libr. quæst. princ. si vero non est servitus præscripta, tunc dic, aut habens fundum inferiorem in quasi possessione servitutis aquæ ducendæ, ad fundum suum, est, & habens fundum superiorem vel alius, non potest aquam divertere à cursu suo, nec potest inferior impediri vel turbari quominus ducat aquam ad fundum suum, sicut prius duxit, etiam pendente iudicio de aqueductu, donec declaretur an possit aqua divertì: ut not. glo. & Bart. in l. 1. §. hoc interdict. Digest. de itin. actu. priv. & probatur in l. pen. D. de aqu. quotid. & astiv. & si ille qui est in quasi possessione, turbatur ab aliquo, potest extrajudicialiter de facto resistere, ut est gloss. not. in d. §. hoc interdicto. & ibi hoc tenet Bart. Sed si habens fundum inferiorem non est in quasi possessione servitutis, neque eam præscripsit, neque servitus est imposita à lege vel ab homine: tunc dicendum est, habentes fundum superiorem posse aquam divertere: quia tunc aqua non videtur discurrisse jure servitutis, sed potius jure cujusdam facultatis, ut dixi supra in ver. 2. casu, quando ducatur aqua jure facultatis. & istud est de mente gloss. in l. Procul. D. de damn. infect. & Barto. & Paul. de Castr. in l. fluminum, §. item videamus, eod. titul. & Bart. in l. 1. §. sicut autem, in fin. D. de aqua plu. arcend. Dubium in hoc solum remanet, \* quando dicatur aqua discurrisse

Ddd 2

jure



jure facultatis tantum, & non servitutis. Et in hoc dic, quod aqua dicitur, vel ductus aquæ competere jure facultatis, quando aqua per se ipsam fluit seu discurrit, nec intervenit aliquis hominis usus vel factum, puta quia per venas subterraneas aqua de fundo superiori discurrit ad fundum meum inferiorem: nam hoc casu etiam si discurrisset per mille annos, non diceretur mihi seu fundo meo acquisita aliqua servitus: quia aqua per se fluens & non potest inducere præscriptionem vel consuetudinem, cū in præscriptione vel consuetudine requiratur, quod interveniat aliquis actus hominis. quo principiatio sufficiat aquam fluere. *l. qui fundum, ff. quemadm. serv. amit.* ut eleganter dicit Bald. in cap. 1. §. si quis de manso. in 6. col. in tit. de controvers. investit. & hoc casu, quando aqua per se semper fluit, puta per venas subterraneas, ille ad quem aqua fluit, dicitur lucrum capere, & iste est casus in dict. *l. Proculus. in d. §. item videamus, & in l. si in meo D. de aqua plu. arcend.* quæ ita debent intelligi, & ita consului anno præterito in civitate Brixia. Est & alia ratio per quam non potest dici, quod in casu dictarum legū possit induci præscriptio vel consuetudo per aliquē cursum temporis, etiam si esset tantum tempus, cujus initij memoria non existat in contrarium. Nam si quis habet fontem in fundo suo, & aqua per venas subterraneas discurrit ad fundum meum, in quo habeo puteum, quo puteo usus sum longissimo tempore etiam per mille annos, tamen nō possum dicere me præscripsisse vel ex consuetudine præscripta acquisivisse illam aquam, quia ad hoc quod præscribatur hujusmodi servitus, requiritur scientia & patientia adversarij, ut *l. 2. & ibi not. Cod. de servit. & aqua.*

58 Et est ratio, \* quia in istis incorporalibus non est dare possessionem, ut *l. si ades, §. fin. ff. de serv. urb. præd. & l. servus, §. incorporales, & ibi gloss. D. de acquir. rer. dom.* & ista quasi possessio cōsistit in scientia & patientia adversarij, ut est casus in *l. quoties, la. 2. ff. de serv. & in l. 1. in fin. ff. de serv. rust. præd. & probatur in l. 2. & ibi per gloss. & Dd. C. de ser. & aqu. & not. etiam Paul. de Cast. in l. 1. §. denique, ff. de aqua plu. arcen. & dixi supra in versic. quot autem & quæ requirantur, & ideo quia istæ venæ subterraneæ cōmuniter sunt occultæ, & incognitæ antequam fodiat vel eas præcidat habens fundum superiorem nō possum dicere ipso sciente & patiente me usum fuisse aqua putei mei & sic contra ipsum præscripsisse, & propterea potest ipsas incidere. Teneas tamen, si ista etiam non subessent, puta quia forte dominus fundi superioris sciebat per venas subterraneas, vel etiam super terram aquam ad fundum meum discurrere, posset aquam ducere,*



ducere, & venas incidere, ex quo subest alia ratio, de qua supra videre licet, quia sine facto hominis labitur aqua ad fundum meum, & sic jure tantum facultatis & non servitutis, ut dictum est. Et prædicta intellige vera, nisi habens fundum superiorem haberet à domino fundi inferioris, ad quem aqua discurrit, puta quia dominus utriusq; fundi concessit mihi in feudum fundum superiorem, in quo aqua oritur, quæ discurrit ad fundum inferiorem concedentis, quæ est inferior: quia non est verisimile dominum ita concessisse, ut eleganter not. Bald. in d. c. 1. si quis de manso. in 4. colum. in fin. argumen. l. qui binas ades. ff. de serv. urb. præd. Item prædicta intellige vera, quando aqua percipitur ex loco publico: quia tunc non posset aquam divertere in ejus præjudicium sive damnum, ut l. merito. & ibi Bartol. ff. ne quid in loc. public. & idem not. Bartol. in l. Proculus, in fin. de damn. infect. & in l. 1. §. sicut autem, in fine. D. de aqua plu. arcen. & plenius per eundem in l. quominus. ff. de flum. & habetur per gloss. & Dd. in l. si manifeste. C. de servitut. & in l. si quis ex argentarijs. §. si initium. ff. de edend. circa quod vide omnino quæ plene scripti supra in 7. quæst. princ. versic. ultim. circa prædicta usque in finem. Et ex prædictis sequitur decisio multarum quæstionum, & primo quæstionis supra formatæ, in versic. ultim. Sed est dubium de q. quotidiana, videlicet si aqua oritur in fundo superiori, & postea discurrit ad fundos inferiores, & domini inferiores usi sunt dicta aqua pro irrigandis fundis suis, vel fecerunt coadunationem aquæ in fundo inferiori, in quo fecerunt molendinū sciente & patiente domino fundi, in quo aqua oritur, an dominus superior possit aquam divertere, ut non discurrat ad fundum inferiorem, in qua ita concludo: Aut habens fundum inferiorem aliquid fecit in fundo superiori, in quo aqua oritur, puta per fossatum aquam duxit: vel si mundasset fossata in fundo superiore sciente & patiente domino, & tunc per istos actus vel similes videretur duci aqua jure servitutis, potius quam jure familiaritatis, cum ista nō possint in fundo alieno fieri citra jus & nomen servitutis, ut dixi supra in versic. quod quis fuerit usus jure servitutis comprehendendi potest. Et ideo dicendum, quod si est dominus inferior, in hujusmodi quasi possessione nō potest de facto impediri vel aqua diverti: & si fuit in ista quasi possessione per longum tempus, etiam de jure non posset diverti, si non interveniunt ea quæ ad præscribendam talem servitutem requiruntur, secundum ea quæ dicta sunt supra. Aut habens fundū inferiorem, nihil facit in fundo superiore vicini, puta quia per venas subterraneas aqua labitur, vel quia

D d d

vicinus.



vicinus utebatur aqua in fundo suo, & per ipsum discurrebat, & postremo aqua exiens per se per fundū superiorem discurrebat ad inferiorem, & cum fiat potius jure familiaritatis, poterit dominus superior impune aquam divertere: & idem teneo quando aqua exiens de fundo primo per se sine facto hominis, discurret ad loca privata, eadem ratione quod probatur in *l. Proculus. & l. fluminum. §. fin. ff. de damn. infect.* & in *l. si in meo. D. de aqua plu. arcen.* quæ jura licet loquantur de aqua subterranea, tamen idem est de aqua supra terram, quando discurret sine facto hominis, & nulla servitus debetur, quia paria sunt jura supra terram & subtus terram. *l. 1. C. de interdict.* & not. Bald. in *l. item lapilli. ff. de re. divi. in vers. ex his colligitur talis distinctio.* Et ad hoc facit quod not. Paul. de Castr. de venis coartatis, in *l. divortio §. sunt in fundo ff. solut. matrimon.* Sed si facto hominis ducitur aqua prius per viam vel locū publicū, puta quia ducta est per fossatum vel per fistulas, aut canale usq; ad fundum privatum, per longum tempus, vel per tantum tempus, cujus initij memoria non existit, an tunc ducens aquam dicetur esse in quasi possessione servitutis, vel præscripsisse ita, ut non possit impediri aquam ducere? Et videtur quod sic, per ea quæ dixi supra in versicul. quot autem, & quæ requirantur. Sed tu dicas, quod aut quæritur respectu loci public. vel communis, aut privati proximi, aut primi domini superioris, in quo aqua oritur. Primo & secundo loco, non est dubium quod inferiores sunt in quasi possessione vel præscripserunt, si 59 intervenerunt ea quæ requiruntur in hujusmodi præscriptione. Et \* advertas quia est differentia quantū ad tempus inter locum publicum & privatum: quia respectu loci privati sufficit longum tempus, quo ad præscribendum servitutem contra priva. respectu loci privati. *l. si quis diuturno. ff. si servis. vend. & saepe dictum est.* Sed respectu loci publici requiritur usus tanto tempore, quod non extet memoria in contrarium, ut dixi supra in versic. dicas breviter de tempore, & probatur in *l. hoc jure. §. dubius aqua. ff. de aqua quot. & æsti. & pro hoc est gloss. in l. 2. in princip. in versic. lege ibi, vel præscripta. quam ita intelligo. ff. ne quid in loc. public. quia regulariter per locū publicum non potest aqua duci, nisi concedatur à principe vel leg. municipali, ut est text. cum gloss. & ibi Dd. in *l. imperatores. D. de servi. rust. præd. & probatur in l. 4. §. plane. ff. quod vi aut clam. ut not. in d. l. 2. in princip. vel nisi sit inducta aqua per tantum tempus, cujus memoria non extet, ut not. Bars. in *l. quominus. in 1. opinio. & in 1. qu. ff. de fin. & ita intelligo l. anteq. qua incipit, super publicis locis. ff. ne quid in loc.***



*in loc. publ.* in quantū loquitur in privato ducente aquam per locum publ. secundum intellectum gloss. ibi in vers. annexa. Et quod requiratur tantum tempus, quod non extet memoria in contrariū, ut privatus possit præscribere locum public. tenet gloss. in d. l. Imperatores. & Bald. d. l. item lapilli. in 2. quæsti. de rer. div. ubi dicit, quod licet quis non possit præscribere jus habenti molendinum in flumine publ. quia jura publica populorum nō possunt præscribi. l. fin. ff. de usucap. tamen possunt præscribi per tantum tempus, cujus non extet memoria, quia habet vim privilegij. l. hoc jure. §. ductus aquæ, ff. de aqua quoti. & æsti. Et hoc tempore dicit posse præscribi jus habendi molendinum in flumine publ. imo plus dicit, quod 30. anni sufficiant, secundum Ioan. ut not. per gloss. Institut. de rer. div. §. flumina. in versicu. omnibus. Sed illa gloss. non probat hoc, quia non loquitur de præscribendo jure publico, in quo erat licitum unicuiq; ex quo jus piscandi aa est commune omnibus, ut d. l. flumina. loquitur ergo illa gl. de præscribendo contra privatum, qui simpliciter habeat prius jus piscandi, & tunc bene sufficiunt 30. vel 40. anni. & ita intelligo illam gloss. & pro hoc est text. cum gl. in l. fin. ff. de usu. & in l. si quisquam. ff. de diver. & tempo. præscript. & hoc procedit, quando fuit in quasi possessione juris piscandi, alias non sufficeret, quod piscatus fuisset 30. vel 40. ann. ut not. Angel. in d. l. fin. Nec obstat prædictis l. fin. C. de sacrosan. eccles. cum auth. ibi posita, quæ incipit quas actiones. quia loquitur quando tractatur de præscribendo rem privatā, quæ spectat ad civitatem vel locū publ. Et ex prædictis distinguendo ita concludas, Aut quæritur de præscribendo locū publ. puta de ducendo aquam per viam public. & requiritur tantum tempus, quod non extet memoria in contrarium ut d. §. ductus aquæ. Aut de præscribendo jus publicum contra privatum, puta quod quis possit solus piscari in flumine publ. & sufficiunt 30. vel 40. anni, si fuit in quasi possessione piscandi, ut d. l. fin. & ibi Angel. in princip. ff. de usu. Aut de præscribenda re privata contra remp. & regulariter sufficiunt 40. anni. ut d. aurb. quas actiones. Aut tractatur de præscribendo jure privato contra privatum puta servitutem, & tunc aut habet causam continuam vel quasi, & sufficit longum tempus 10. vel 20. ann. ut d. l. si quis diuturno. aut habet causam discontinuam, & requiritur tantum tempus, cujus non extet memoria in contrarium, ut l. 1. in fin. D. de aqua plu. arcend. & not gloss. in l. servitutes prædiorum. D. de servit. tit. generali. Tercio casu quando quæritur de præscribendo respectu primi domini superioris, in cujus fundo aqua

aa



do aqua oritur, & teneo, quod nullum jus sit quaesitum contra ipsum per dominum inferiorem: quia quantum ad dominum superiorem fundi, in quo aqua oritur, non potest dici quod fuerit aut sit aliqua quasi possessio servitutis, si in fundo suo superiori nihil actum est, sed ipse dominus superior utebatur aqua per fundum suum sine facto domini inferioris, ut patet ex his quæ dicta sunt. Secunda q. ex prædictis deciditur. \* quidam duxit aquam per fistulas vel canalía lignea, vel habebat jus claudendi clavicam certis horis, ne aqua laberetur ad fundum vicini, sed ut duceretur ad fundum suum: & ex istis fistulis vel canalibus vel clavica clausa fluere consuevit certa pars aquæ per foramina: vel quia clavica claudebatur cum stramine vel sterquiliniq. aut terra, ex qua aliquantulum stillare consuevit: quæ aqua discurret per loca inferiora, & collecta fuit per dominos inferiores longissimo tempore pro irrigandis prædijs suis, vel pro hauſtu aquæ, vel alio usu: dominus superior qui habet jus aquæ ducendæ, vult ita claudere aquam, ut nihil penitus discurrat ad loca inferiora: domini inferiores volunt ut discurrat illa modica aqua sicut discurrere consuevit. Et videtur quod claudere non possit: quia aqua non potest diverti à suo solito cursu. *l. 2. C. ad l. Aquil. & l. præses. & l. si manifeste, cum ibi not. C. de servit.* & de hoc videtur esse casus in terminis in *l. 1. §. fin. ff. de rivis*. In contrarium videtur, quia dicta aqua non discurret ad fundum inferiorem jure servitutis, sed jure familiaritatis, ex quo dominus inferior nihil fecit in fundo superiori, sed ipsa aqua, quia commodè retineri non potuit, discurret de se ad loca inferiora: & quod possit eam superior totam continere, & sibi conservare, videtur esse text. ad literam in *l. 3. in princ. & §. 1. ff. de rivis*. ubi in principi. hæc verba scribuntur. *Nam si operis aliquid faciat quis, ut magis aquam conservet vel contineat, non impune potest prohiberi.* Deinde in *§. 1. dicitur, Servius & Labeo scribunt si quis rivum, qui ab initio terrenus fuit, quia aquam non continebat, camenticium velit facere audiendum esse.* Sed & si enim rivum qui struclilis fuit, terrenum postea quis faciat, aut partem rivi, æque non esse prohibendum. & istud est verius. Quod tamen intellige quædo hoc facit dominus superior ex urgenti necessitate, vel ex magna utilitate, & ita loquitur *d. l. 3. in princip. & §. primo*, sed ubi non est necessitasurgens vel magna utilitas, tunc nō potest. & ita loquitur *l. 1. §. si quis terrenum. ff. de rivis*. secundum Bart. ibi, qui ita concordat dicta jura. Vel secundo potest dici & aliter concordari, Aut dominus superior vult facere murū ad latus, ut aqua nō vagetur, & potest, ut d. l.



ut d. l. 1. in princip. & §. primo. Aut vult fundum rivi de terreno lapideum facere, & non potest, ut d. §. si quis secundum gloss. ibi. Vel tertio potest concordari. Aut vult cæmentum facere, & potest. Aut vult de lapidibus ordinatis & compositis, & non potest, ut vult gloss. in dict. §. si quis terrenum. secundum alium intellectum. Item quod dixi aquam contineri posse, intellige quando dicta aqua ducebatur per dominum superiorem absque alia obligatione. Secus si tenebatur primo, vel pacto vel alia obligatione ducere per canalina lignea, vel clavicæ foramen claudere terra vel stramine vel sterquilino, & vellet mutare formam, puta de ligneis facere lapideum, vel claudere foramen cum lapidibus vel ligno: quia non posset in præjudicium inferiorum. argument. l. præses. C. de servitut. & l. 2. C. ad l. Aquiliam. cum similib. Et intellige quando nulla servitus fuisset imposita: quia si esset imposita non posset mutare formam. ut est casus in l. 2. ff. de rivis. Sed circa prædicta potest dubitari, quid si habeo jus ducendi aquam per \* fundum tuum jure servit. duxi per rivum apertum, & nunc 61 volo rivum subterraneum facere? Et videtur quod non possim: quia ex hoc aufero domino soli cōmodum appellendi pecus ad dictum rivum, vel hauriendi aquam ex eod. & ita Labeo videtur dixisse in l. 2. in princ. quæ incipit, Labeo. ff. de rivis. In contrarium videtur, quod imo possim claudere: quia quod dominus soli, per quem ducitur rivus, privetur commodo hauriendi aquam ex rivo, vel appellendi pecus ad eum, procedit magis ex occasione quam ex jure. Et ista videtur fuisse sententia Pomponij contra Labeonem, ut dicit Paul. in d. l. 2. Tu vero pro concordia ita concludas: Aut est imposita servitus fundo vicini, ut possim ducere rivum apertum per fundum, & tunc non possum claudere & idem si dictum est de rivo clauso, quia non potest aperiri, aut non est dictum de rivo aperto vel clauso, & tunc distingue. Aut claudendo vel aperiendo rivum non fit deterior conditio domini fundi servientis, per quem duco rivum, & teneas, quod possim claudere vel aperire. & ita intelligitur opin. Pomponij, per l. 1. in fin. ff. de rivis. Aut fit deterior conditio domini fundi servientis, & tunc aut est major utilitas ejus cui debetur servitus, quam domini fundi servientis damnum, & tunc potest claudere vel aperire, per d. l. 1. in fin. & sic etiam procedat opin. Pomponij, aut est magis damnum domini fundi servientis quam utilitas domini fundi dominantis, qui ducit aquam per rivum: & tunc non potest mutare claudendo vel aperiendo. & ita intelligitur opin. Labeonis. & nos. gloss. mag. in d. l. 2. ff. de rivis. quam sequitur ibi

Ecc

tur ibi



tur ibi Bartol. & ita etiam vult glo. in l. 3. in princ. in vers. adversarij. eod. rit. quæ glo. singulariter vult, quod quando fit causa servandi aquam vel retinendi, necessario non habet locū prædicta distinctio. *de quo vide quod dixi in q. præcedenti. versio.* & hoc intellige esse verum. Item \* juxta prædicta dubitari potest, quod si quis habet jus ducendi aquam per fundū vicini, & duxit per rivum, nunc vult novum canalem vel fistulas in rivo collocare, cum nunquam habuerit: an possit? Dic quod sic, & si impediatur: competit ei interdictum utile de rivis, si propter ipsius utilitatem hoc facit in cōmoditate ejus, cujus ager est: *ut est casus in l. servus. §. si quis novum. ff. de rivis.* & ideo datur utile interdictum, non directum: quia

62 directum datur, quando jam habuit, ut dicit ibi gl. in verbo, Utile. \* Sed quid è contra, si primo duxi aquam per fistulas vel canales per fundum vicini, nunc volo ducere per rivum? Dic quod non possum: quia hoc fieret cum incōmoditate vicini, fodiendo in ejus fundo. *argum. d. §. si quis novum. ff. de rivis.* ubi etiam dicitur, quod non possum dilatare, vel attollere, vel extendere rivum, vel per alium locū ducere. & hoc probatur etiam in l. 2. §. quod autem ait. ff. ne quid in flumine publi. & in l. 1. §. restituas. ff. ne quid in loco publico. Et adde quæ dixi supra in 2. colum. hujus 8. quæst. principalis, in versio. item habens jus aquæ ducendæ. Tertia quæstio principalis ex prædictis decidi potest, si aqua *bb* oritur in fundo Titij, & discurrit ad fundum Sempronij & ex fundo Sempronij ad fundum Caij, nūquid Sempronius possit aquam, postquam est ingressa fundum suum, ipsam continere vel divertere ad alium fundum suum inferiorem, ita ut ad fundum Caij non perveniat, ad quem est solita pervenire? & videtur quod possit eam continere, vel ad alias partes suas vel alias ducere, *ut l. 1. §. illud Labeo. ff. de aqua quot. & æsti. & est gloss. in l. ex meo. & in l. cum essent. §. 1. ff. de serv. rust. præd. & sæpius hoc dictum est.* Contrarium videtur tenere Bald. in l. item lapilli. in 2. col. circa fin. vers. tu distingue qui dicit. Aut aqua nascitur in prædio tuo, & potes eam mihi impedire, quia beneficio tuo ex prædio tuo habeo. Aut in agrum meum aliunde venit: tunc cum non habeam ego inferior beneficium à te, non potes mihi auferre, cum tibi non profit, & mihi noceat. & sic Baldus videtur Sempronium, qui in medio est non posse aquam divertere, quando mihi nocet, & sibi non prodest. & sic à contrario videtur sentire, quod si sibi prodest, posse divertere. Ego vero puto aliter distinguendum, aut quæritur de impedimento domini superioris fundi, in quo aqua oritur: aut de impedimen-



dimento Caij domini inferioris. Primo casu conclude, aut est imposita servitus fundo inferiori certo modo, & secundum illum modum aqua debet duci, & non aliter. *argum. l. 2. in fin. de rivis. & l. si in meo. in fin. ff. de aqua plu. arcen. & arg. eorum quæ dixi in princi. hujus 8. q. principalis.* aut est imposita servitus, sed non limitata: & tunc idem, quando vellet divertere contra debitam servitutem. Aut non vult facere dominus inferior contra debitam servitutem: quia fundo superiori nulla debetur servitus: & tunc dicas, quod dominus superior regulariter non potest impedire, postquam aqua est ingressa fundum Sempronij, nisi illa aqua, seu ejus diversio sit nocitura fundo, ex quo aqua oritur: *ut dict. l. 1. §. illud Labeo dicit. ff. de aqua quot. & asti. ut not. gloss. in d. l. ex meo.* Secundo casu principali dicas: Aut Cajus dominus inferior habet servitutem aliquam in fundo Sempronij superioris, vel est in quasi possessione servitutis dicti fundi Sempronij, non poterit Sempronius divertere aquam contra debitam servitutem: *ut l. præsens. & l. si manifeste. C. de servitut. & l. 2. C. ad l. Aquil. cum similib.* Aut non habet Cajus aliquam servitutem, nec est in quasi possessione servitutis fundi Sempronij superioris: puta quia aqua ex fundo superiori extendit se ad fundum Caij per modum facultatis: puta quia Cajus nil fecit in fundo Sempronij, & tunc aut Sempronius vult divertere animo nocendi Cajo, & non potest: *ut l. 1. §. denique. ff. de aqua plu. arcen. & not. gloss. in l. fin. §. fin. ff. de damn. infect.* quod in dubio non præsumitur: *ut nota. gloss. & Dd. in d. §. fin. & Bald. in l. item lapilli. in 2. column. ad fin. ff. de rer. divi. & supra in dist. versic. ego vero.* In hac quæstione pro veritate & concordia sic distinguere: Aut vult divertere plus aquæ quam sit ei utile, & non potest: quia propter excessum præsumeretur fecisse animo injuriandi seu nocendi: *ut eleganter dicit Baldus in d. l. item lapilli.* Aut non vult divertere animo nocendi, & tunc aut Sempronius habet aquam jure servitutis sibi debitæ ex fundo Titij, in quo aqua oritur: & tunc aut illa servitus est limitata, puta ut Sempronius possit aquam ducere ex fundo Titij ad fundum suum causa irrigandi ipsum certis horis: & tunc videtur, quod ad illum usum tantum possit uti, & non ultra. *argum. l. certo generi. ff. de serv. rust. præd.* quia limitata dispositio limitatum producit effectum. *l. in agris. ff. de acquir. rer. domin. & sic, quod ultra illum usum non possit aquam divertere in damnum Caij inferioris.* Ego tamen in hoc credo contrarium esse verius de jure, quia cum aqua ex fundo Sempronij discurrat ad fundum Caij, non jure alicujus ser-



vitutis, sed facultatis tantum, est in potestate Sempronij aquam retinere  
 vel eam divertere ad alia loca: quia sua est, postquam est ingressa fundum  
 suum, per ea quæ dicta sunt. Nec obstat dum dixi, limitata dispositio li-  
 mitatum producit effectum: quia illa regula procedit quo ad personam  
 Titij superioris, pro qua limitata est, non quoad personam Caij inferioris,  
 cum qua nihil conventum est. Unde poterit dicere Sempronius Cajo,  
 quantum ad te pertinet, liberas ædes habeo. *l. loci corpus. §. competit. &*  
*ibi Flor. ff. si serv. vend. Facit l. si prior. §. si simpliciter. ff. qui pot. in pign.*  
 64 *hab. & l. fin. C. de rei vend.* Et \* quia regaliter non possum opponere de  
 jure tertij, quando non est exclusivum juris agentis: *ut not. in dist. §.*  
*competit. & per Cyn. & Dd. in l. cum servum quispiam. C. de serv. fugi. &*  
*per Bartol. plene in l. 2. ff. de re judica. & per Bartol. & Bald. in authent.*  
*qui rem. Cod. de sacrosanct. eccles. & per Flor. in l. his consequenter. §. 1. ff.*  
*famil. hercisc. & per not. per Bartol. Bald. & Dd. in l. si alienam. ff. solut.*  
*matrim.* Aut est servitus imposita fundo Sempronij per Titium dominum  
 superiorem nō limitata, sed simpliciter: videlicet ut possit ducere aquam  
 ad fundum suum, & idem multo magis dicendum est, *ut proxime dixi.* Aut  
 Sempronius recepit aquam in fundo suo ex fundo Titij superioris, non ju-  
 re servitutis, sed jure facultatis: & tunc aut Sempronius divertendo aquā  
 à fundo Caij, nihil sibi prodest, & Cajo nocet, & non potest divertere:  
 quia Cajo non recipit aquā ex beneficio Sempronij, ita intelligatur Bald.  
*in d. l. item lapilli. ff. de rerum divisi. pro quo facit. l. prima, §. idem ait, a-*  
*quam. ff. de aqua plu. arcend.* Aut divertendo Sempronius aquam ex fun-  
 do Caij, Cajo non nocet: quia quod tibi non nocet, & mihi prodest, fa-  
 cilitate concedendum est: *ut l. 2. §. nec igitur. & ibi not. ff. solut. matrim.*  
*& argu. l. flum. §. fin. & l. Proculus. ff. de damno infecto.* Aut divertendo  
 prodest sibi Sempronio, & nocet Cajo, & in hoc est major dubitatio. &  
 Bald. videtur sentire *in d. l. item lapilli.* quod non possit. Ego teneo con-  
 trarium, ex quo semper facit in suo, & aufert lucrum Cajo, cui nulla ser-  
 vitus debetur: *ut d. l. fluminum. in fin. & d. l. Proculus. & per ea quæ di-*  
*cta sunt supra.* Et in quantum dixi in tota ista quæsti. quod Sempronius  
 potest aquam divertere in damnum Caij inferioris, vel contra voluntatem  
 Titij superioris: intellige, nisi isti tres fundi fuissent prius unius tantum,  
 vel nisi fuisset unus tantum fundus: & postea fuerint divisi, vel divisus in-  
 ter eos, vel eorum authores, puta cohæredes vel legatarios: vel quia simul  
 emissent dictum fundum, & postea inter ipsos divisiissent: quia tunc qui-  
 liber



libet deberet uti aqua, sicut erat & discurrebat tempore divisionis dicti fundi: quia sic tacite videtur actum inter eos, ex quo ita discurrebat tempore divisionis, *argum. l. qui binas ades. cum l. sequ. ff. de serv. urb. præd. & l. quod conclave. cum ibi not. ff. de damn. infect.* & *argumen. eorum quæ dicit Bald. in ca. 1. §. si quis de manso. in 4. colu. in fin. in titul. de contrav. investi.* & per ea quæ dixi in versic. item prædicta intellige vera ante versic. prædictis sequitur decisio multarum questionum. Fallit *l. alienatio. & l. si aquæductus. ff. de contrah. empt. & l. in his. §. non debeo. ff. de regul. jur.* 65  
 & pro hoc facit *l. ædiles ajunt. in princip. ff. de ædi. edict.* Ubi \* dicitur, si venditur equus, qui habet sellam vel ornamenta tempore quo venditur: videtur esse vendita sella, & ornamenta, ut ibi dixi & not. per Bart. in *l. cum qui. §. non solum. Digestis, de furtis.* & per Guil. Bartol. & Dd. in leg. si ut certo §. usque adeo. *Digestis, commodat.* & habetur per Ang. de Aretin. *Institut. de actio. §. in duplum.* qui dicit plus, quod non solum veniunt ornamenta, quæ habebat tempore venditionis: sed etiam ante per duos dies: ut est casus mirabilis, in dicta *l. ædiles ajunt. §. vendidi.* & ibi etiam de hoc dixi. & in *l. via constitui. §. final.* & quod ibi notat Bartol. *Digestis, de servit. rust. præd. & l. si in vendendo. in princip. Digestis, de contrahen. empt. cum simil.* In quibus habetur, quod in dubio res videtur esse vendita vel divisa libere, & non cum aliqua servitute: quia illa jura intelligo de servitutibus, quæ habent causam momentaneam, puta itineris. Secus si successivam, sicut est servitus aquæductus: ut *l. foramen. in princip. §. 1. ff. de serv. urb. præd. ut plene dixi supra in 1. lib. in tit. de serv. itineris seu aditus.* ubi omnino vide pro declaratione hujus quæst. Nec obstat etiam *l. si quis ades. in princip. ff. de servit. urb. præd.* ubi dicitur, quod si plures fundi qui debent servitutem, efficiantur unius tantum, servitus tollitur: quia res sua nemini servit. *l. in re communi. eod. titul.* & si postea unus de illis venditur vel dividitur, videtur vendi vel dividi libere. Pro hoc dicta *l. si in vendendo. in princip.* quia illa jura intelligo nisi tempore venditionis vel divisionis aqua discurrebat per fundos prædictos: quia videtur venditio & divisio facta, ut fundi remaneant, sicut reperiabantur. Sed si aqua tempore divisionis non discurrebat per prædictos fundos, vel erat prius servitus habens causam momentaneam: tunc esset aliter dicendum: nisi in divisione diceretur, cum accessibus & egressibus usq; ad vias publicas. & cum aquis aquarum: quia de cursibus, & cæ. ut plene dixi in dicto titul. de servitutibus itine. seu aditus, quæ omnia perpetuo tene menti, quia sunt

Ecc 3

quoti-



66 quotidiana. Quarta \* quæstio principalis potest ex prædictis decidi in casu è converso. Nam supra dictum est quando dominus superior vult præcidere venas in fundo suo ortas, & impedire ne aqua discurrat ad fundum inferiorem, quid è contra quidam habet fundum superiorem, in quo aqua nascitur, puta profunde per quindecim pedes, quæ discurrit solum ad fundum vicini inferiorem per subterraneos meatus: & quia non transeunt meatus illi fundum vicini, aqua ascendit in fundo superiori per illos 15. passus, & ducitur à domino superiori per fundum suum dominus inferior fodit in fundo suo: & ex eo aqua exit ita, ut non possit amplius ascendere ad superficiem fundi superioris, quæritur nunquid possit? Et videtur quod sic, per l. flumina. §. item videamus. cum l. Proculus. ff. de damn. infect. cum alijs similibus supra ad hoc allegatis. Ego teneo contrarium per text. in d. l. fluminum. §. fin. in fin. ubi dicitur, quod si tam alte fodiam in meo, ut paries tuus stare non possit, tibi teneor: & sic ibi probatur: si aufero tibi id quod à me non habes, nec à meo pervenit, sed à tuo, & sic infero tibi damnum, hoc de jure facere non possum: quia ibi alte fodiens qui promiserat de damno infecto auferbat lucrum, quod non proveniebat à re promissoris. Nam firmitas parietis vicini, cui erat facta promissio de damno infecto, proveniebat à re promissoris. Nam firmitas parietis, & illud fundamentum est ipsius vicini, non autem proveniebat à domo ipsius fodientis: ideo hoc facere non potest, secundum Paulum de Castr. qui ibi dicit istum esse verum intellectum illius text. quem gloss. & Dd. non viderunt: sed ita est in casu proposito, dominus fundi inferioris fodiendo in suo fundo, & aquam educendo auferit domino fundi superioris aquam, quæ pervenit à fundo superiori ad inferiorem, & non è contra, ergo de jure non potest. Præterea hoc etiam probari potest: quia sicuti ædificando in meo, non possum mittere in alienum. l. quemadmodum, §. si protecc. in fin. ff. ad l. Aquilam. & l. si vitem. §. si ad januam. ff. quod vi aut clam. ita videtur & multo magis, quod ædificando in meo non possum auferre illud quod est alienum, nec à me habet originem: quia plus videtur esse, auferre alienum, quam simpliciter in alieno mittere: juxta l. id quod nostrum. ff. de regulis juris, ex quo magis damnum contingit in auferendo rem alienam. argumento authen. multo magis, de sacrosanct. eccl. & l. quanto magis. ff. de jurejuran. Quod singulariter no. quia potest trahi ad decisionem multarum quæstionum similium. Puto tamen si vellet dominus inferior in suo fundo fodere, non causa prædictam aquam habendi similiter



liter forte ut penum faceret aut cloacam, non impediretur, si ita claude-  
ret meatus aquæ subterraneæ, quod impediretur ascensus ejus ad fundum  
superiorem. *argum. d. l. fluminum. §. fin. ibi*, ut paries stare non possit à  
contrario sensu, & *argum. d. §. fin. versic. ait Trebatius*. ibi neque enim  
existimari operis mei initio damnum tibi dari in ea re, in qua jure meo u-  
sus sum. *ff. de damno infecto*. Quinta \* quæstio similiter decidi potest, si  
aqua discurrat à fundo Titij superiori, & in fundo Sempronij inferiori per  
venas subterraneas: & quia Sempronius non fodit in fundum suum, tota  
aqua fluere consuevit ex superiori fundo Titij, nunc Sempronius fodit in  
fundo suo, & venas aperuit, ita ut tota aqua tam illa quæ in venis suis nas-  
citur, quam illa quæ ex venis Titij fundi superioris, discurrat ad fundum  
ipsius Sempronij, & definat ascendere ad superficiem fundi Titij, nunquid  
ita possit fodere Sempronius? Et ex prædictis concludendum est: Aut  
quæritur nunquid potuerit fodere, & aquam ducere ex venis, quæ ex fun-  
di sui venis procedit: & sine dubio potest: quia qui fodit in suo, nihil mit-  
tit in alienum, nec de alieno aliquid aufert. Aut quæritur de eduçtione  
aquæ, quæ oritur ex venis subterraneis fundi Titij superioris, & dicendum  
quod non potest, *per dictam l. fluminum. §. fin. in fin. & per ea quæ dixi in*  
*quæstione præcedenti*. Sed est ultima prædicta quæstio, si ille qui habet jus  
aquæ ducendæ, \* admiscuit aliam aquam illi quam modo ducere solebat, 61  
nunquid possit prohiberi, dic quod sic non solū pro addita aqua, sed etiam  
pro tota simul mixta poterit prohiberi: *ut est text. in l. 1. §. item quæri-*  
*tur. ff. de aqua quot. & æstiva*. Et est ratio, quia illa aqua mixta est indi-  
visibilis: & propterea utile per inutile vitatur, & ita vult gloss. in dicto §.  
*item quæritur, & §. sequen.* & pro hoc facit ratio: quia in indivisibilibus  
utile vitatur per inutile: *ut l. si sponsus. §. generaliter. ff. de donat. inter*  
*vir. in l. Pedius. in princip. & ibi not. ff. de arbitris. & per Bartol. & Dd.*  
*in l. 1. §. penultim. ff. de verborum obligat.* Quod intellige verum, quan-  
do aqua admixta est factio hominis, secus quando aqua crescit non factio  
hominis: sed naturaliter: quia tunc non potest prohiberi ducere totam a-  
quam: *ut est text. notabilis in l. hoc jure. §. aqua, quæ in rivo. ff. de aqua*  
*quot. secundum Oldra. & Alberic. de Rosat. l. Rutilia Polla. Digestis, de*  
*contrahend. empti*. Ulterius quæro, statutum \* est in civitate, ut quis pos- 69  
sit ducere aquam ex fundo superiori per fundū vicini medium ad aliquem  
fundum suum inferiorem, solvendo damnum vicino, quod cavatio fiat in  
fundo suo. quod statutū valet propter publicam utilitatem: *ut dixi supra*  
*in quinta*



*in quinta quaestione principali, per not. in l. fin. C. si contra jus vel util. publ.* Modo quis vult ducere aquam per fundum vicini ad suum, in quo fundo vicini est fons vel sunt venæ aquarū, & si poterit in eo fodere vel per ipsum aquam ducere, miscetur aqua sua cum aqua vicini, & utraque transibit ad fundum inferiorem, nunquid possit? & videtur quod sic, quia statutum loquitur simpliciter, quod per fundum vicini possit aqua duci, satisfaciendo sibi damnum: ergo simpliciter & indistincte debet intelligi, decima nona distinct. si Romanorum. Nec distinguit, an sit damnum respectu terræ fundi, vel respectu aquæ ipsius: ergo nec nos distinguere debemus. *l. de pretio. de public.* Præterea hujusmodi statutum est favorabile, & factum propter publicam utilitatem: ergo videtur esse in dubio intelligendum late, & ampliandum, ubi subesset eadem ratio: *juxta not. per Bartol. in l. si constan. in princip. 9. quaest. primæ partis principalis, ff. sol. matrim. & per Cyn. & Dd. in l. 1. C. de adul. e. & per Bald. in l. maximum vitium. C. de libe. præter. & per modernos in l. si vero. §. de viro. ff. sol. matrim.* Sed contrarium dico verius esse de jure. Nam illud statutum debet intelligi, dummodo non fiat damnum vicino in suo aquæductu, *ut probatur in l. hoc jure. §. is qui jus aquæ. ibi, aquarum rivalibus. ff. de aqua quotidiana & æstiva. & l. Imperatores. ff. de servit. rust. præd. & l. 1. §. sunt qui putant, ff. ne quid in flumine publico.* Et facit quod dixi supra 3. *quaestio. principali, circa finem.* Item de hoc videtur esse text. *in l. præses. Codic. de servit. & 70 aqua. cum ibi not. per gloss. & Dd.* Item \* hoc probatur ratione, quando privilegiatus & causæ privilegij sunt paris potentia, potior conditio est possidentis: *ut in capit. in pari. de regul. jur. in 6. & l. si servum. §. de illo. Digest. de verbor. obligat. & notat Bartol. & Dd. in authen. quas actiones. Codic. de sacrosanct. eccle. & facit ad hoc l. verum. §. penult. Dig. de mino. in ca. fin. extra de ord. cogn.* Sed ille, per cujus fundum vicinus vult ducere aquam, habet etiam aquam, quæ est similiter privilegiata, vel quia eam ducit aut ducere potest ad irrigandos agros: ergo non debet sibi auferre jus aquæ suæ, ut alteri concedatur: *juxta not. per gl. & Dd. in d. l. præses.* Itē pro hac opinione facit. *l. fin. §. fin. ibi, ne quod posteriori datum est. & c. Codic. qui portio. in pign. habe.* ubi probatur, quod quando sunt duæ dotes, non debemus magis favere uni quam alteri. & sic non debemus cooperire unum altare, & aliud discooperire: *ut ibi not. Bartol. & Dd. & gloss. in auth. quomodo oportet episc. §. sed neque effusus. in versic. quia per illum textum. colla. 1.* Et pro hoc facit etiam *authen. nisi rogati. cum ibi not. C. ad Treb.*



*Treb.* facit etiam ad hoc, quod dixi in quæstione præcedenti. Nec obstat, quod statutum loquatur simpliciter, ut possit aqua duci per fundum vicini, satisfaciendo sibi damnum, quia non debet intelligi de damno alterius aquæ, quæ gaudeat eodem privilegio, per prædicta. Nec obstat, quod statutum sit favorabile, & in favorem ductus, & propter publicam utilitatem: quia idem favor est in utroque casu: & ideo melior est conditio possidentis, *ut ibi dixi*. Quæro nunc de alia quæstione quotidiana: Aqua ex fundo meo superiori \* descendit ad tuum inferiorem, & inundat totum fundum tuum ex magna abundantia aquarum, quæritur de duobus. Primo nunquid ego, qui sum dominus fundi superioris, cogar retinere aquam in fundo meo, puta faciendo fossam & aggeres, & in eo aquam recoiligendo, ne discurrat ad fundum tuum? Secundo, posito quod non cogar retinere, an possim te inferiorem cogere, ut eam in fundo tuo recipias, & fossam facias, vel alveum & aggeres, vel patiaris quod aqua descendat ex tuo ad aliū inferiorem? Circa quæ dicas in primis tria esse consideranda. Primum est, legis conventio, ut si aliqua intervenit, illa sit servanda, *l. 1. §. denique ait. & l. in summa, §. 1. ff. de aqua plu. arcend. & l. 1. §. si convenierit, ff. de posit. cum alijs similibus allegatis in gloss. supra in principio huius §. qu. principalis*. Secundum est, loci natura, quæ debet inspicere, quæ est, ut regulariter fundus inferior superiori serviat, ut patiat hanc servitutē, & teneatur suscipere aquam fundi superioris, nisi aliter conventum sit: *ut d. l. in summa, in principio*. Agri enim naturam servandam esse dicit *d. l. 1. §. denique ait 23.* & semper inferiorem superiori servire, atque hoc incommodum naturaliter pati inferiorem agrum à superiore, compensareque debere cum alio commodo: sicut enim omnis pinguedo terræ ad eum decurrit: ita etiam aquæ incommodum ad eum defluat: *ut eleganter dicit textus, in d. l. 1. §. denique, ff. de aqua plu. arcend. & dicta l. in summa, in princip. eod. tit.* Tertium est, quod debet considerari, quando non esset dicta aliqua lex inferiori vel superiori, nec natura loci hoc declarat: quia plana sunt loca, ita ut nullus ager posset dici inferior vel superior, tunc loci vetustas, quæ vicem legis obtinet, & pro lege semper habetur, dirimendarum litium causa utique servanda est, *ut dicit textus in dicto §. denique ait, versic. si tamen agri lex. & ibi gloss. in d. l. in summa, in princip.* Quartum etiam posset considerari, quando aliqua conventio non esset, vel natura loci aliquid non declarat, neque subest quid sit servandum. Circa primum quando intervenit conventio de retinenda superiori, ne ad inferiorem:

Fff

vel de



vel de mittenda in fundum inferiorem, dicas illam conventionem esse servandam, & per eam servitutē imponi: *ut d. l. 1. §. denique ait, & l. in summa. in princ. ff. de aqua plu. arc. conjuncta l. semper in stipulationibus, ff. de reg. jur.* Sed \* dubitari potest, si simpliciter est imposita, vel per conventionem servitus, ut superiori vicinus teneatur aquam retinere in fundo suo, vel quod inferior teneatur fossa eam recipere, nunquid superior vel inferior teneatur purgare, vel aggeres facere aut munire? Et videtur quod sic: quia qui tenetur ad unum, tenetur ad omnia, per quæ pervenitur ad illud: *ut l. 2. cum ibi notat. ff. de jurisdict. omnium jud.* Et qui permittit sequentia, videtur permittere antecedentia, quibus mediantebus ad sequentia pervenitur: *ut probatur in l. 3. §. 1. de serv. rust. præd. & l. refectionis. §. 1. ff. communia præd. & l. veteres, ff. de itiner. act. neque privat.* Et facit ad hoc quod notat Bartol: *in l. 1. in princ. in 2. colum. in fin. de novi oper. nunc.* Item qui permittit consequens, videtur permittere necessario antecedens, *l. illud, & l. pro hærede, §. Pap. ff. de acquirenda hæreditate, & text. cum gloss. notab. & ibi Bald. C. de dot. promiss. in l. 2. & pro hoc l. ad rem mobilem, & l. ad legatum, ff. de procurator.* Sed videas, quod imo ille cujus fundus debet servitutem, non tenetur purgare, vel aggeres facere, vel munire, sed solum tenetur pati, ut dominus fundi, cui servitus debetur prædicta vel solita facere possit: *ut probatur in l. 1. §. denique ait, in princ. & §. fin. ff. de aqua plu. arcen.* ubi ita dicit, non ergo cogemus vicinū aggeres munire, sed nos in ejus agro muniemus. qui text. intelligitur, quando pacto vel vetustate erat inducta servitus retinendi aquam in fundo, recipiendo aquam ex fundo superioris, *ut dicit gloss. in d. §. fin. in vers. munire.* Et ita intellige quæ dixi supra *in 4. qu. principali, in fin. versic. sed*  
73 *pone quæstionem: quam habui de facto.* Et est ratio regulariter, \* quia ille qui habet servitutem, non cogitur facere, sed pati: *ut l. quoties. §. serv. ff. de serv. titul. generali, & l. si forte, §. etiam, vers. nam in omnibus servitutibus, ff. si serv. vend.* excepta servitute oneris ferendi: quia in illa debens servitutem potest cogi facere, *ut l. eum debere columnam, ff. de serv. urb. præd. & ita tenet gloss. in d. l. 1. §. fin. in vers. cogemus, ff. de aqua plu. arcen. & gloss. in l. in summa, §. 1. in vers. vel te, quæ incipit. qui es. eod. titul. & intelligo text. illius, §. fin.* non solum quando superior vicinus tenebatur aquam retinere in fundo suo: quia tunc si opus, per quod retinebatur, indiget refectione, non tenetur superior reficere, sed pati ut inferior reficiat. & ita intelligit Paul. de Castr. ibi summarie. §. denique ait, & proba-



probat in *l. in summa*, §. *item Varus ad finem*. ibi, *si velim aggerem restituere in agrum, eodem titul.* Sed etiam intelligo text. in dicto §. si quando inferior vicinus tenebatur in fundo suo recipere aquam provenientem ex fundo superiori: quia tunc inferior non tenetur mundare, seu purgare locum, aggerem munire, ne aquæ discurrant ad fundum suum, sed tenetur solum pati, ut superior hoc facere possit, cum sit eadem ratio, *l. illud*, ff. *ad l. Aquil.* Et hoc etiam tenet Paulus de Castr. in *d. l. in summa*, d. §. *apud Labconem*, ibi dum text. dicit, hanc inferior vicinus non purgabit, supplet idem in superiore, cum sit eadem ratio: & ideo dum textus dicit in *d. l. 1. §. fin.* non ergo cogemus vicinum aggeres munire, intellige vicinum, cuius fundus servitutem debet, sive sit fundus superior, sive inferior: & dum postea subdit, quod nos in ejus agro munimus: expone in agro superiore vel inferiore servitutem debente. & dum dicit, quod dominus prædij dominantis potest agere contra dominum prædij servientis, ut patiat in fundo suo purgari foveas, vel aggeres muniri, intelligi debet quando dominus fundi servientis nullam poterat utilitatem consequi: puta ex munitione aggerum, quoniam ex illa non posset consequi, nisi laborem & impensas: quo casu potest agi per dominum prædij dominantis simpliciter, ut dominus prædij servientis patiat aggeres muniri. Sed si posset aliquam utilitatem consequi, puta ex purgatione foveæ, seu alvei, ex pinguedine terra quæ extraheretur de fundo suo: tunc si ipse dominus prædij servientis vellet purgare, præferendus esse domino prædij dominantis, & ideo non simpliciter agi debet, ut dominus prædij servientis patiat: sed alternative, ut vel purget, aut purgari permittat: ut *l. in summa*, §. *apud Labconem*, qui ita debet intelligi, secundum Bartolum, Paul. de Castr. Imol. & Dd. ibi, ff. *de aqua plu. arcen.* & idem tenet Paul. in *d. l. in summa*, §. *item Varus, in fin.* Et ex prædictis sequitur, quod quando superior vicinus tenetur retinere aquam in fundo superiori, ne discurrat ad inferiorem, & opus quod retinebat aquam, ne inferiori noceret, sit destructum naturaliter, puta ex superabundantia aquarum, vel etiam aliter, sive illud opus sit supernaturale, quia non manu factum: sive quasi naturale, quia manu factum, sed non extat ejus memoria, sed jure servitutis retinebatur, potest vicinus cuius fundus debet servitutem, cogi, ut patiat opus refici, vel in pristinum statum reponi: ut est casus in *d. l. in summa*, §. *item Varus*, & idem hoc tenet ibi Paul. de Castr. Item ex hoc etiam sequitur, quod si ille, qui habet servitutem, destruit opus, propter quod aqua

Fff 2

retine-



retinetur in fundo servientis, & nocet fundo dominanti: potest cogi ad ponendū seu restituendum dictum opus in pristinum statum: *ut l. in summa. §. item Labeo, & hoc tenet Paul. in l. 1. §. Et si vicinus, eod. titul. & intelligitur nocere, non solum quando aqua non debet aliquo modo descendere ad fundū inferiorem, & nimis descendit propter destructionem vel repletionem foveæ, quæ aquam in fundo superiori continebat, sed etiā quando in agro superiori erat fossa, quæ debebat aquam continere, ut paulatim & moderate discurreret ad fundum inferiorem, puta ad ipsum irrigandum: & sic fossa erat in fundo superiori propter utilitatem agri inferioris irrigandi: & sic postea repleta est fovea, ut aqua vehementior descenderet ad fundum inferiorem & sic noceret: *ut probatur in dict. l. in summa. §. apud Alphenum.* secundum Iacob. de Aret. & Imol. ibi: qui exponit illum textum. ibi, dum dicit, aqua descendit, scilicet paulatim & moderate, quod nota. Item intelligitur nocere, quando nocet opere facto contra servitutem impositam, sive contra loci naturā aut vetustatem. Secus si natura loci aut fato damnum contingat: quia tunc agi non posset: *ut l. 1. §. hinc illud, & l. in summa, 1. responso, ff. de aqua plu. arcend. Et ita tenet Azo in summa, eod. titul.* qui etiam subdit, quod nocere dicitur, ut detur actio directa aquæ plu. arcen. quando vicino damnum datur, sed *dd* quando quid fit quominus aqua profit vicino, cessat hæc actio directa *dd*, & *ec* datur utilis *ee*: *ut dict. l. 1. §. sicut autem, l. 2. §. item Varus,* sicut etiā datur utilis, ubi nemo facit opus: *ut d. l. 2. §. apud.* & prædicta procedunt, quando ille qui debet servitutem, fecit opus in fundo suo, vel removit propter quod damnum dat fundo dominanti. Sed quid si alius fecerit? *Dic ut l. quamquam Iulianus. Et §. item. si vero ego, Et l. si colonus, Et l. si ter. rius. §. Celsus, usque ad fin. Et l. emptor, in fine, Et l. venditor. ff. de aqua plu. arcen. Et vide Paul. de Castr. in l. summa, §. idem Varus, in 1. oppos. eod. titul.* Secundo dubitari potest, an non solum dominus prædij dominantis possit cogere dominum prædij servientis, ut patiat fundum suum purgari, vel opus refici, *ut dixi*: sed etiam dominus fundi superioris servientis, qui jure servitutis tenetur habere fossam in fundo superiori, ne aqua noceat vicino inferiori, si illa fossa indiget refectione, possit agere cōtra dominum prædij dominantis, ut eam reficiat taliter, quod non noceat fundo superiori servientis? Et dic quod sic: *ut est casus valde not. in l. in summa, §. apud Alphenum, ff. de aqua plu. arcend.* secundum intellectum Paul. de Castr. & ibi gloss. intelligit illum textum aliter in causa everso, qui intellectus etiam potest esse bonus. Et adde secundum eum i-*



bi, quod quando fundus superior debet servitutem fundo inferiori, ut aquam retineat, si habet fossam in fundo suo servientem, tenetur pati, ut fiat opus jure servitutis: quatenus est necessarium ad ejus usum, licet ex hoc resultet damnum: sed si illud indiget refectione, non tenetur pati, nisi ut reficiatur: ut d. §. apud Alphenum, cum ibi notatis, ibi, an ille qui opere manu facto. Tertio \* potest dubitari, an ille qui excludit aquam quam naturaliter, & jure servitutis, recipere in fundum suum tenebatur, ne in suum veniat, sed in alienum derivetur, teneatur aqua plu. arcen. & dicendum quod sic: ut l. 1. §. Neratius, cum gloss. ff. de aqua plu. arcen. & ideo si aqua de directo fluit in fundum tuum: & tu opere manu facto derivas aquam in meum, aliter quam per se ipsam naturaliter flueret, si forte opus factum non esset, vel si flueret non ita rapide, teneris mihi aqua plu. arcen. Et ita quando aqua non fluebat, nec cadebat de directo in tuum: & tu ne in tuum descenderet, opus fecisti, per quod ipsam derivas in meum: & tunc si erat imposita servitus, ut eam tenearis recipere, vel si consuevisti longissimo tempore ipsam recipere, adeo quod non extet memoria in contrarium, non potest illam aquam à te excludere, & in meum derivare: ut probatur in d. §. Neratius, & ibi hoc vult gloss. in vers. solet, quam sequitur Paul. & idem not. in l. in summa, §. illud etiam, in fin. de aqua plu. arce. sed ubi nulla servitus debetur, nec per dictum tempus aqua fluxisset, sed solum naturaliter discurrat, dic ut dicam infra in versic. circa secundum, quando natura loci. Quarto \* dubitari etiam potest, si concessisti mihi servitutem, ut possim opere manu facto aquam fluentem ex meo derivare in tuum, etiam si tibi nocet: an intelligatur etiam si ultra modum noceat? & dic, quod non, ut est text. multum notabilis in d. l. in summa, §. illud etiam, facit ad hoc l. unius, ff. de serv. urb. præd. & hoc etiam tenet Paul. de Castr. in d. §. illud, qui hoc inducit per quæstionem illam, si fiat commissum in arbitros vel arbitratores cum potestate, ut possint de jure unius dare alteri in parva seu magna quantitate: debet intelligi, nisi sit nimis magna & intolerabilis lætio. de quo per Bartol. in l. si societatem, & arbitrorum, ff. pro socio, & per Baldum. & Dd. in l. cum antea, de arbit. & Canonist. in c. Quintavallis, de jurejur. & pro prædictis facit: quia in dubio licet concessio facta per principem, intelligatur cum aliquo damno modico: tamen non intelligitur de maximo: ut l. universa. C. de precib. impera. of. & not. gloss. in l. servitutes prædi. §. publico. super verbo, modice, ff. de serv. & est text. cum gl. i nl. 2. §. si quis à principe, Fff 3 ff. ne



ff. ne quid in loc. publ. & not. gloss. fi. in l. sed cum herede, ff. ad Trebel. & glo. 25. qu. 2. §. rescripta, & Car. Zaba. in ca. mandatus. in 7. not. extra, de rescrip. & pro hoc facit optime l. si quis sepulchrum, in princ. ff. de religiosis & sumpt. fun. & quod not. Bart. in l. quominus, in 11. quest. ff. de flumin. & adde quod not. Paul. de Castr. in l. si Titus, in princ. circa fi. primæ colu. ff. de lib. & posthu. ubi si princeps concedit, quod in publico possim ædificare, & cum præjudicio tertiæ personæ, quod sufficit etiam si non exprimatur persona, cui sit præjudicium. argum. d. l. si Titus. Sed circa prædicta, ego sic dicerem. Aut est facta concessio simpliciter, & intelligitur sine præjudicio magno, per prædicta jura. Aut est facta, ut possim aquam in tuum fundum immittere, etiam si tibi noceat: & tunc intelligitur, etiam si fiat magnum præjudicium: ad hoc ut verba aliquid operentur. arg. l. si quando, ff. de lega. 1. cum simil. non tamen intelligo de maximo aut intollerabili præjudicio. argu. l. in summa, §. fin. ff. de aqua plu. arcend. & pro hoc facit quod not. Imol. in e. Quintavallis, extra, de jurejur. qui dicit, si compromissum est factum simpliciter, poterit arbitrator modice lædere, juxta l. unde si Nervæ ff. pro soc. Sed si est dictum quod possit lædere partes, intellige de magna, & non de maxima læsione: quia de illa non videtur actum: & similiter si minor juraverit non contravenire, intelligitur si est modice læsus, ff. secus si dicatur ratione læsionis: quia tunc intelligitur de magna, ut ipse no. in d. ea. cum contingat. 24. col. & adde prædictis quæ dicta sunt in 1. lib. titul. de ponticello: vers. sed circa

77 prædicta. Dubitari potest \* circa secundum, quando natura loci subest, nec aliqua pactio intervenit. dic quod regulariter fundus inferior tenetur recipere aquam proveniente ex fundo superiori: & ista est quedam servitus naturalis, & lex naturæ: ut l. 1. §. sed si vicinus, §. denique ita, & l. in summa, in princ. ff. de aqua plu. arcend. etiam si aqua fundo inferiori noceat: ut d. l. 1. §. toties, vers. quod si natura. Et pone exemplum, si aqua fluens ex monte, vel loco in eo superiori, descendit in tuum, eam teneris recipere, nec potes me compellere, ut faciam fossam vel aggeres in fundo meo, per quos aqua retineatur: quia fundus tuus inferior in hoc naturaliter servit fundo meo superiori, quando aqua naturaliter descendit, ut dictis jurib. Sed ista regula fallit. Primo, quando opere manu facto per superiorem aqua derivaretur in fundum inferiorem: quæ non fluere, si opus factum non esset. Secundo fallit, quando aqua quæ solebat fluere in fundum inferiorem non rapide, propter opus factum rapide fluere: ut l. 1. §.

Nerasti.



*Neratius*, & ibi hoc not. *Paul. de Castr. de aqua plu. arcend.* vel si propter opus fieret quo aliter aqua flucret, quam natura solet, si forte immittendo eam aut majorem fecerit, aut velociorem, aut in comprimendo redundare fecit: *ut d. l. 1. in princip. & §. toties.* nisi imposita sit servitus ad hoc: *ut d. l. 2. §. fin.* & ibi hoc notat *Paul. de Castr.* qui dicit illum text. limitare omnia jura, quæ dicunt actionem pluviae arcendæ dari contra illum, qui opere manu facta aquam fluentem in suo derivat in fundum vicini, ut aliter discurrat, quam per se naturaliter discurreret: *ut in d. l. 1. §. 1.* quia illa procedunt, nisi imposita sit servitus illi fundo, in quem derivat, per *d. §. fin.* Tertio fallit, quando aqua non fluebat, nec cadebat de directo in tuum, sed alibi: & postquam ceciderat, descendebat in tuum: & tu ne in tuum descenderet, opus fecisti, propter quod aqua derivatur in meum, & tu nō consuevisti eam recipere, sed demum incipit in tuum derivari: nam tunc potes eam excludere opere facta & non teneris, licet in meum derivetur, quando quis potest aquam avertere, & curare ne in suum fundum influat, si modo non animo nocendi fiat, sed ne sibi noceat: *ut est casus in l. in summa, §. penultim. ff. de aqua plu. arcen.* Et ideo si tu dominus fundi inferioris in ingressu tui fundi vis facere aggeres, propter quod aqua impediatur, ne in tuū fundum ingrediatur, & ingrediatur fundum cujusdam tertij, quod non fieret, si ingrederetur fundum tuum, potes hoc facere: quia ille tertius non potest agere contra te, ut tenearis aquam recipere, & eam à te non excludere, quia quantum ad illum tertium, tuus fundus non servit naturaliter, sicut servit fundo superiori, ex quo aqua descendit, *ut est casus not. in d. l. in summa. §. idem Labeo. el 2. & ibi hoc tenet Paul. de Castr.* & istud procedit, quando tu dominus fundi inferioris non consuevisti aquam in tuo recipere per tantum tempus, cujus non extat memoria in contrarium: vel quia servitus de hoc non fuisset imposita: alias si dicto tempore consuevisset fluere, vel servitus fuisset imposita, non posses eam divertere. Et iste est casus *in d. l. 2. in §. Neratius. cum gl. in versic. cogere- retur tollere. de aqua plu. arcend.* Et dixi supra in 2. fallentia, in fine. quod est bene notandum: quia declarat totum illum titulum. *ff. de aqua plu. arcend.* Quarto fallit, quando superior habebat fossam in fundo suo naturalem, non manu factam, vel quasi naturalem, quia memoria non extabat de dicta fossa, licet manu facta fuerit: vel quando non erat naturalis fossa, sed manu facta, & extabat de ipsa memoria, sed jure servitutis facta erat. Nam omnibus istis casibus inferior dominus non cogitur dictam aquam



quam recipere in fundum suum : & si fovea esset rupta, vel aggeres destructi, posset superior cogi, ut pateretur refici, *ut supra dictum est, & probatur in l. 1. §. apud Labeonem. ff. de aqua plu. arcen.* & ibi hoc tenet Paul. de Castr. Secus si non habeatur dicta fossa jure servitutis, & extabat ejus memoria, & erat manu facta, quia tunc inferior regulariter ipsam aquam cogitur in suum fundum recipere, per prædicta, imo plus etiam, si fovea esset destructa : puta quia in fundo superiore aquarum concursus excavabat locum, propter quem aqua retinebatur, ne descenderet in fundum inferiorem : postea illa excavatio est destructa vel repleta : vel quia aggeres fecerat dominus superior in fundo suo, postea ex impetu aquarum destructi sunt : vel etiam ipse dominus superior autoritate propria destruxit : nunc dominus inferior vult agere, ut superior patiatur foveam purgare, vel eam, aut aggeres reficere, & certe non potest : quia illa fovea non erat naturalis : quia de novo facta, nec quasi naturalis, quia extabat memoria : nec erat ibi jure servitutis, sed casualiter posita, vel facta. Et similiter dicendum de aggeribus. Unde sicut si ipsos fecisses sponte, posses remove-  
 78 re : ita & si casualiter facti sunt : secus si essent ibi jure servitutis, vel non extaret memoria, *ut probatur in d. l. in summa. §. apud Namusam. & ibi hoc not. Paul. de Cast. conjuncto. §. idem ait. si in agro. & in d. §. item apud Labeonem. & ibi hoc not. Jacob. de Arct. quem sequitur ibi Paul. & in §.*  
 79 *item Varus. ea. l.* Et ex hoc \* not. quod si propter inundationem aquarum propria autoritate in rivo sive fovea vel in aggeribus fecisti coronellas, ne aqua superabundans flucret in fundum tuum, potes impune eas similiter remove-  
 88 re : quia sicuti voluntarie eas fecisti, ita voluntarie potes eas destruere : nec teneris pati, ut reficiantur, nisi servitus esset imposita, *ut d. §. item Labeo ait. si in agro. & in d. §. apud Namusam. cum ibi not.* quod  
 79 perpetuo tene menti. Circa \* tertium, quando nulla est conventio, *gg* nec  
 88 loci natura servitutem imponit, quia loca sunt plana, & loci vetustas iubet, tunc illa est servanda tanquam lex. *in l. 1. §. denique ait. ff. de aqua pluvia arcen. & l. in summa. in princ. eod. tit.* Sed talis vetustas habet vim quasi servitutis impositæ, *ut d. l. 1. §. fin.* Et not. quod hæc servitus acquisita per vetustatem seu præscriptionem tantum operatur regulariter, quantum servitus acquisita per conventionem : quia sicuti præscriptione quaeritur utile dominium, *ut not. per gloss. & Dd. in authen. nisi tricennale. Cod. de bonis mater.* ita utilis servitus, non directa, quaeritur per præscriptionem, *ut d. §. fina. secundum gloss. ibi in versi. quasi servitus.* In  
 hoc ta-



hoc tamen differunt, quia servitute quæ sita per conventionem, est directa actio confessoria, hñ *ut l. 1. §. 1. & ibi plene per Flor. ff. si serv. vend. & per hñ Bart. in l. si prius. ff. de aqua plu. arcen.* Sed servitus quæ sita per præscriptionem, dicitur utilis, quia competit actio utilis, *ut d. l. 1. §. fina. in fin. & not. Bart. & Dd. in d. l. si quis de via. §. differentia. ff. de acqu. possess.* Sed circa istam vetustatem seu præscriptionem quæritur \* quantum tem- 80  
poris requiratur? Dic aut est talis servitus aquæductus quæ habet causam continuam vel quasi continuam: tunc regulariter sufficiunt 10. anni inter præsentem, & 20. inter absentes. *l. si quis diuturno & ibi gl. & Doct. ff. si serv. vend. & l. 2. & ibi not. C. de serv. & aq. & not. gl. magna in l. servientes prædio. & ibi per Doct. ff. de servi.* Aut habet causam discontinuam: & tunc requiritur tantum tempus, cuius initij memoria in contrarium non existat, *ut l. hoc iure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quotid. & æsti. & not. in iuribus præalleg. & dictum est supra in 4. quæst. princ.* Quando \* autem 81  
dicatur habere servitus causam continuam, vel quasi discontinuam, vide in *l. foramen. ff. de serv. urb. præd.* & quando dicatur tantum tempus, quod nō extat memoria in contrarium: an & quando allegando titulum sufficiat tempus 10. vel 20. anno. vide quæ plenissime scripsi supra in 1. lib. in 8. qu. princ. & supra eo. in vers. sed dubium est de q. quotidiana. de qua plene per Bart. Imo. & Lud. de Ro. in l. 1. §. denique. ff. de aqua plu. arcend. & communis opinio est, quod sufficiant 10. vel 20. anni, cum allegatione ut hic. & ubi etiam requiritur tantum tempus, cuius initij memoria non existat in contrarium: & dicit Imo. in d. §. denique. quicquid ibi dixit Ludo. de Ro. qui conatur in hac materia concordare opin. Sed dubitari \* po- 82  
test an si aqua solita est discurrere ad fundum vicini per plures rivos, possit nunc transmitti in unum rivum tantum? Et dicas quod sic, *ut est casus in l. apud Trebatium. in princ. ff. de aqua plu. arcend. secundum unam lect. glo. quam sequitur ibi Imol. & illam glo. omnino vide in ista materia.* Item quid si aliquis solebat hortum suum certo tempore irrigare: & de horto fecit pratum, & vult pratum irrigare, & assidua irrigatione vicino nocet, an teneatur damni inf. vel de aqua plu. arcen. & dic, quod non, *ut est text. not. in d. l. apud Trebatium. §. si vicinus.* Et ex hoc not. secundum Imol. ibi, quod ubi servitus aquæ simpliciter horto debetur, trahitur etiam ad pratum, quia sic in eodem loco, vel territorio, *argum. l. si servitutes. ff. de serv. urb. præd.* nisi locum horti complanaverit, eoq; facto aqua citius ad vicinum venire cœperit, *ut d. §. si vicinus.* quod intellige secundum Paul.

G g

ibi



ibi, quando sine hoc poterat fundum colere: secus si non posset aliter, quā explanando: quia tunc non teneretur, ex quo illud sit gratia culturæ, ut l. 1. §. de eo opere. ff. de aqua plu. arcend. & agrum. d. l. apud Trebatium in princip. \* Circa quartum & ultimum, quando non est aliqua conventio, nec natura loci aliquid declarat, nec sua est loci vetustas, quid tunc de aquis servandum est? Dic regulariter, neminem posse aquam, quæ in fundo suo est, in alium fundū ducere invito vel ignorante domino, l. quemad. §. si protectum. ff. ad leg. Aquil. facit l. per agrum. Codic. de servi. & l. diuis. cum ibi not. imo si ducatur, potest vicinus propria autoritate destruere, ut d. §. si protectum & l. si vitem. §. si ad ianuam. ff. quæ vi aut clam. & plene dixi supra in 7. quæst. princip. Item non potest aliquis aquam ex suo fundo te invito ad tuum fundum ducere, l. aquam. & l. præses. & ibi not. Cod. de serv. & aqua. Nec etiam potest aqua quis uti in suo lavando stercore, ita ut foetor seu malus odor inficiat vicinum, argum. l. 2. §. idem ait, si odore, cum gloss. ff. ne quid in loc. public. Nec etiam potest quis aquā perturbare, quæ decurrit de uno loco ad alium, ut d. l. apud Trebatium in princip. ff. de aqua plu. arcen. nisi ad illum usum esset deputata, secundum Angel. & Imol. & Lud. ibi. & etiam Paul. qui dicit, quod si dominus fecit fossas vel rivos, in quibus congregatur aqua ad lavandum pannos, licet postea per rivos derivet in fundum vicini, dicitur moderate uti, & non teneretur: secus si lavaret utres, & sic faceret spurcam aquam, ut putredines deriventur in fundum vicini, per illum text. & de hoc vide text. meliorem de jure. in l. cum supra. Cod. de re mili. lib. 12. & ibi Bart. no. illum contra lavantes pannos in summitate fluminis alicujus, quia possent prohiberi, quia per tale lavacrum communes aquæ derurpantur. Sed lavando in inferiori parte fluminis non potest corrumpi pars superior, & ideo lavans prohiberi non potest, per illum textū & not. bene d. l. cum supra. quia vult, quod cum milites consistunt supra ripas fluminis, nullus eorū debet aquam sordidam reddere, seu mulos vel equos sudantes imponere, sed procul in inferiori parte fluminis, quod no. contra scutiferos lavantes equos sudantes in flumine vel alveo publ. ad quem habetur cursus pro necessitate vel delectatione. & similiter not. contra pedissequas vel mulierculas lavantes pannos vel res immundas per civitatem aut villam: quod intellige, nisi esset aqua deputata ad illum usum vel solitum ita lavari, ut supra dictum est. Item non potest quis aquam calidam, puta faciendo balneum immittere in fundum alienum, d. l. apud Trebatium, ff. de aqua plu. arcend. quia aqua calida



calida noceret fundo vicino immoderate, ut ibi : aliquando tamen aquæ calidæ sunt utiles & necessariae pro irrigandis agris, ut Hierapoli. constat enim apud Hierapolitanos in Asia calida aqua agrum irrigari, & de istis etiam aquis competunt interdicta, sicut pro aquis frigidis, *ut est text. not. in l. 1. §. idem Labeo scribit. ff. de aqua quot. & æstiva.* Sed videtur, quod nullo modo possit quis aquam ex fundo suo in alienum immittere, etiam non spurcam nec calidam : quia licet in suo quis possit uti aqua, & qualibet re sua, *l. in re mandata. C. man.* tamen non potest in alienum immittere, *l. sicuti. §. Aristo. ff. si serv. vend. & l. 1. §. idem ait aquam. ff. de aqua plu. arcen. & l. quemadm. §. si protectum. ff. ad leg. Aquil. supra dixi.* Sed pro solutione distingue : Aut aqua primo de fundo vicini in tuum fundum derivatur : & tunc licitum est tibi in eundem fundum remittere, *ita loquitur d. l. apud Trebatium, ut dicit ibi gloss. magna, secundum unum intellectum.* Aut aqua non pervenit ex fundo vicini, sed ex tuo : & tunc aut ego volo facere in meo, & immittere in tuum fundum tale quid, quod per seipsum non flueret in tuum : & non possum. & ita loquuntur contraria. *& in hoc vide quæ dixi supra in 1. lib. in tit. de seclario. & in tit. de aqua volo. & in tit. de aquæ projectu, & aliarum rerum.* Aut volo immittere in tuum id, quod per se fluit, ut puta faciendo ibi rivos, & dimittendo ibi aquam, quæ per se discurret, & tunc subdistingue : aut facio hoc moderate, quatenus expedit ad usum familiæ & possum. *& ita loquitur d. l. apud Trebatium in princip. secundum alium intellectum,* aut immoderate, & non possum, *ut nota in d. §. Aristo. & de hoc vide quæ plene dixi in 1. libr. in tit. de servitute projiciendi. in 2. quæst.* Quando \* autem dicatur fieri im- 84 moderate & moderate ? Dic moderate, quando pro usu tantum familiæ : immoderate, quando ultra usum familiæ, *ut not. in d. §. Aristo. & in d. §. apud Trebatium. in princ. vel quando aqua corrumpitur, seu interrumpitur, vel immitterentur putredines, vel quando fieret balneum, ex quo immitteretur aqua calida, ut d. l. apud Trebatium. in princip. & §. 1. cum ibi not. nisi aqua calida prodesset, ut supra dixi.* Occurrit \* alia quæstio, an 85 ille, cui debetur servitus aquæductus, possit arcum lapideum facere causa aquæ ducendæ ? dic aut vult facere arcum seu pontem in loco, quo alteri debetur servitus itineris, & non potest. Aut non vult facere in loco, quo alteri debetur servitus causa transeundi, & potest, *ut est casus conjuncta gloss. in l. supra iter. in princip. ff. de aqua plu. arcen. & similiter dominus prædij servientis non potest facere pontem in præjudicium ejus, cui de-*  

G g g 2

betur



- betur servitus aquæductus. *ut probatur ibi secundum unum intellectum gloss.*
- 36 *quem sequitur Barto. & Doct.* Sed \* nunquid habens servitutem, vel jus aquæ ducendę possit arcum seu pontem lapideum facere supra aquæductū alienum? dicas quod non, si turbaret ejus aquam, *ut d. l. supra iter. in princ. versic. nec is. & ibi hoc not. gloss.* & eodem modo non posset supra aquæduct. alium aquæductum facere, si nocet inferiori, *ut probatur etiam in l. hoc jure. §. fin. ff. de aqua quoti. & æsti. in l. Quintus. ff. de serv. rust. præd.* Sed \* quid econtra, an ille qui habet servitutem itin. possit facere pontem supra locum per quem ducitur aqua, invito eo, cui debetur servitus aquæductus? Et videtur quod sic, *per d. l. supra iter. 2. respon. ibi, sed pontem.* In contrarium videtur supra esse text. *in 3. responso, ibi nec is.* Tu vero concorda secundum gloss. & Doct. ibi: Aut ille, qui habet servitutem itineris, potest ire & uti sua servitute sine ponte, & nō potest pontem facere, ita loquitur versic. *nec is.* Aut non potest aliter transire: & tunc aut vult facere pontem lapideum, qui de facili non posset removeri: & idem quia non potest, *argum. l. loci corpus. §. si quis. in fin. ff. si serv. ven. & l. fistulam. in fin. ff. de servit. urb. præd.* quæ intellige, quando ille locus alteri servit, puta: quia in eo debetur servitus aquæductus, ut dixi, sed si alteri non servit, tunc habens servitutem itineris, posset pontem lapideum facere, & ita posset intelligi *d. l. supra iter. 2. responso.* Aut vult facere pontem, puta ligneum, qui de facili posset removeri, & potest. Et est ratio in hoc casu: quia ille cui debetur servitus, potest facere in prædio servientis omne id, sine quo non posset uti servitute, *ut l. servitutes. §. si domo. ff. de serv. urb. præd. & l. refectiois. ff. communia præd.* Item ratio inter pontem de lignis, & pontem lapideum potest esse secundum Bartol. *in d. l. supra iter in princ.* quia quando est pons de lignis, non impeditur purgatio rivi. quod de facili tolli potest: quod fieri non posset, quando esset pons lapideus. Et adverte, quia pons dicitur proprie de lignis, sed arcus lapideus non dicitur proprie pons, *ut probari videtur in d. l. supra iter. in princip.* Sed communis usus loquendi aliter se habet, cui standum est secundum Bartol. & Doct. ibi, *ut dixi etiam supra in 1. lib. in titul. de ponte.* Sed \* quid si ille, cui debetur servitus per rivū aquæductus in fundo vicino, vult juxta pontem facere fossam, in qua congregentur aquę, & ipsas postea per rivum ducere? Dic quod non potest: quia posset aqua ibi corrumpi, & dare damnum prædio servienti, & *probatur in d. l. supra iter. in 4. respon. ibi, aut si specus, secundum Iacob. de Aret. & Doct. ibi.*

Item,



Item \* nunquid ille, qui habet jus aquæ ducendæ de rivo, possit cuniculum subterraneum facere, per quem ducat aquam? Et text. in d. l. *supra iter. in princip.* sentit quod sic, dum dicit cuniculum: quasi dicat, si vellet facere, posset. glo. tenet contrarium, quod quando servitus debetur per rivum, qui est coopertus, nec cuniculum cooperte facere potest, invito domino prædij servientis, per l. 1. §. *fin. cum l. sequ.* ff. de riv. secundum intellectum gl. dubitet de intellectu illarum ll. *de quo dic ut plene dixi supra in vers. 2. ex prædictis deciditur. usque ad vers. 4. qu. princip.* Et adde prædictis: quod ille, qui avertit aquam de publico aquæductu, quando habet id ex privilegio principis, vel consuetudine, debet ipsam ducere per castellum vel aliud foramen, & non per fistulas, ne matrices fistulæ corrumpantur, & contra faciens perdit beneficium ducendi aquam, & etiam punitur in corpore, ut est text. in l. *eos.* & ibi Bart. hoc not. Cod. de aquæduct. libr. 11. & qui trahit aquam ex flumine publ. debet gratis trahere, nihil solvendo pro tali deductione aquæ, ut l. *ad reparationem.* Cod. de aquæduct. & nor. gl. in rub. cod. titul. Superest \* alia quæstio, quis teneatur manu tenere rivos, & eos purgare, & aggeres reficere ii, cujus expensis? In qua ita distingue: aut loquimur de aqua publ. aur de privata. Si de publ. videtur quod debeat conservari, & manu teneri expensis publicis, secundum Flor. in l. *si fistulæ.* ff. de serv. urb. præd. & dixi supra in 1. libr. in titul. de aquæduct. pro quo facit, quia in dubio videtur quis facere opus in utilitatem reipubl. sumptu publ. ut l. *ad reparationem cum sim.* Cod. de aquæduct. libr. 11. & l. *si Codic. de fabricensib.* & l. *cum naviculariorum.* in fin. Codic. de nav. & l. 2. Cod. de cupre. libr. 11. Item quia quis non debet gravari duplici onere, l. 1. Cod. de imp. luc. descri. lib. 10. Sed in contrariū facit, quia dominis prædiorum, per quæ transit aquæductus, publica conceditur immunitas ab extraordinarijs muneribus, super indicationibus nomine illorum prædiorum imponendis, ut fossas sive aquarum ductus repletos purgent: ut est text. in l. 1. C. de aquæduct. libr. 11. & propterea videtur, quod suis expensis facere teneantur, ex quo propter hoc recipiunt commodum: quia ad quem spectat lucrum, debere spectare damnum. l. 1. §. *pro secundo.* Cod. de cad. tollen. & l. *secundum naturam.* ff. de reg. juris. Item quia in uno relevatur, in alio debet gravari, l. *cum qui.* in princip. cum ibi not. ff. de jurejur. Item pro hoc optime facit l. *suo victu.* & l. *quod nisi.* in princ. ff. de oper. lib. ubi dicitur, illum qui tenetur præstare operas, debere præstare suis expensis, & pro hoc est glo. not. in l.

G g 3

stipula



*stipulationes commodissimum. ff. de verb. oblig. quæ vult, quod scriptores teneantur scribere cum suo atramento. & ibi per Angel. & Io. de Imol. Facit etiam ad hoc quod not. glo. Bald. & Dd. in l. quoniam liberi, C. de testib. & not. idem Bald. in l. liberti libertæque. C. de oper. liber. & quod not. in l. si non sortem, §. si libertus. ff. de cond. indeb. Ego in hoc articulo ita distinguerem: aut est lex vel consuetudo declarans quis debeat purgare locum publicum, & cujus expensis, & illa est servanda. l. 1. §. fin. cum l. seq. ff. de aqua pluvi. & l. semper. §. legem. ff. de jure immu. Aut non est consuetudo, & tunc princeps, vel superior, cujus est locus publicus, recipit vectigalia vel pedagia fluctuum & viarum, & pontium à navigantibus & transeuntibus: & tunc tenetur sumptibus de publico ea loca purgari facere. non autem tenentur subditi sumptibus suis, argum. l. 1. Cod. de A-*

9<sup>1</sup> *lexand. prim. libr. 11. \** Item pro hoc facit, quod eleganter dixit Arch. 24. qu. 3. si quis Romipetas. ubi singulariter vult, quod comites & barones, & alij superiores colligentes pedagia & vectigalia, teneantur itinera & stratas tenere securas, propter hoc: quia colligunt d. vectigalia, alioquin tenentur ad emendationem perditorum, si in defectu justitiæ inveniantur: 23. quæst. 1. dominus. & qu. 5. administratores. & 4. qui sine, & in authen. ut diff. jud. §. pen. & idem sequitur Bald. in c. 1. in fin. pen. col. in titu. de pac. juram. firm. Itē tenet Host. in summa, de censib. §. ex quibus. & Odo. in auth. habita. C. ne fil. pro patr. & idem tenet Flor. in l. 1. §. summa. ff. de his qui dejec. vel effud. quod intellige quando scivit, & prohibere potuit. alias secus. argum. l. ne quid. in princ. cum ibi not. per glo. & Bart. ff. de incendio, ruin. & naufr. Aut princeps vel superior non recipit vectigalia: & tunc aut recipit aliam utilitatem, puta piscationes, vel salinas, vel alias utilitates, juxta c. 1. quæ sint regal. & idem eadem ratiōe. argum. c. qui sentit onus, de reg. jur. libr. 6. & l. secundum naturam. D. eod. tit. aus nō recipit aliquam utilitatem: & tunc subditi suis sumptibus purgare tenentur, prout ex eo utilitatem recipiunt, etiam si sint ecclesiæ. C. de oper. publ. l. ad portum. C. de collat. & muner. patr. l. 1. & in auth. de ecclesiast. tit. §. ad hoc sancimus. & D. ne quid in loc. publ. l. 2. §. viarum. ver. refectiones. & quod. not. in l. si locus. in fi. D. quemad. serv. amit. & in l. 2. in fin. C. de nav. lib. 11. Si vero loquimur de aqua privata: tunc aut est propria, & nulli debet servitutem, & domino incumbit onus purgandi sumptibus suis: aut debet servitutem alteri, & regulariter in omnibus servitutibus refectionio ad eum pertinet, qui sibi servitutem asserit: non ad eum cui res servit,



servit, nisi in servitute oneris ferendi, ut l. *et si forte*. §. *etiam, si serv. vend.* de quo dic, ut dixi D. eo. in ver. *quæro de alia q. quotidiana*. & supra in 1. lib. in tit. de servit. oneris ferendi. Et adde, \* quod si in fundo quis habet 92  
 usumfructum, alius proprietatem: & est aliqua impensa necessaria pro  
 cloaca, vel ob formulam aquæductus, illa spectat ad usufructuarium, &  
 non ad proprietarium: ut l. *si pendentes*, §. *si quid cloacarij*, D. de usufruct.  
 & ibi vide per Flor. & quod habetur in l. *hactenus*, eod. tit. Item adde, dum  
 dixit Bald. in c. 1. §. *si quis de manso. in pen. col. titu. de controver. invest.*  
 quod quis tenetur mundare de facto rivum suum per sua prædia currentem,  
 per l. 1. C. de aquæduct. lib. 11. debet intelligi de rivo publico, & de facto  
 cura & opera & expensis publicis. l. *ad reparationem*, eod. tit. & adde quæ  
 supra dixi. Ultimo circa istam quæst. princ. adde quæ supra dixi in 1. lib.  
 in 9. quæst. princ. ubi ingenere tractatum est, qualiter quis debet uti servi-  
 tute, & quæ supra dixi ex 7. qu. princ. Nono quæro principaliter, \* qua- 93  
 liter retineatur servitus aquæduct. & in ea quis teneri debeat? Dic bre-  
 viter, quod retinetur, quando ipse cui debetur, utitur re pleno ejus nomi-  
 ne, non autem mercenarius, aut hostis, aut amicus, aut medicus, qui ad vi-  
 sitandum dominum venit: vel colonus vel fructuarius. Item ab eo, qui  
 quasi debita servitute usus est, & in usu retinetur: ut est text. in l. 1. cum  
 legib. seq. usque ad fin. tit. ff. quemad. servit. amit. ubi gloss. & Dd. Item  
 si in partes agri aqua fluxit, etiam si non ad ulteriora loca pervenit, tamen  
 omnibus partibus fundi debetur & retinetur: ut l. *si in partes*, eod. tit. fa-  
 cit l. 2. in princ. & quod ibi not. ff. de acquir. poss. Item si in via publica est  
 locus, per quem duco aquam ad prædium meum, licet regulariter de jure  
 ducere non possim, ut l. 1. §. *penultim.* & l. *hoc jure*. §. *ductus aquæ*. ff. de  
 aqua quot. & æsti. tamen si unus mihi concessit, ut possim aquam ducere  
 per locum publicum, & postea me ducere impediat, sum tuendus in usu a-  
 quæductus per utilem actionem contra ipsum qui jus mihi aquæ ducendæ  
 concesserat, ut probatur in l. 2. secundum unum intellectum glo. ff. commu-  
 nia prædior. Facit ad hoc l. 1. §. *ait prætor. de aqua quot.* & æsti. & l. *per*  
*fundum*, ff. de serv. rust. præd. & eo modo qui mihi concessit facere pon-  
 tem super viam publicam, & ædificare molendinum super suum, licet jure  
 mero non teneat dicta promissio, tamen ille qui promisit, non poterit pe-  
 tere ut deponatur pons aut destruat molendinum, secundum Angel. &  
 Dd. in d. l. 2. ff. communia prædior. per illum text. cum gloss. \* Ex quo 94  
 etiam infert ibi Angel. quod licet ex flumine publico non possit constitui  
 servitus



servitus aquæductus, ut teneat de rigore, tamen de aequitate prætoris sic, quando flumen non erat perenne : *ut ibi. quod est notandum.* Item quis retinet servitutem aquæ, etiã quando ædificia in flumine sunt diruta, dummodo remaneant aliqua retentionis signa, quæ possunt esse. Primum, quando ædificium vel forma aquæ ducendæ non est reducta ad pristinam formam. Secundum, quando esset reducta ad pristinam formam, sed nondum esset elapsus annus. Tertium, quando esset elapsus annus : sed remanserunt aliqua ligna in fundo aquæ, puta pali lignei : *ut probatur in l. fina. in princ. & ibi per Bart. Angel. & Dd. ff. de usu. & per not. in l. riparum, ff. de rer. divis.* quando diruto ponte, ædificio, vel forma aquæductus & in signũ retinendæ quasi possessionis formare, vel figere fecit palos ligatos in quibusdam partibus fluminis vel aquæ, quod signum est : ne videatur locum reliquisse : quia solent habentes jura aquæ vel molendini in flumine per publicum instrumentum potestari, quod non obstante destructione ipsi intendunt tenere & possidere, vel quasi locum, & alveum fluminis, & jus : & per hujusmodi signa faciunt effigere palos, ut dixi : & stantibus prædictis signis, vel aliquo eorum, nullus alius poterit ædificare in dicta aqua, vel jus aquæ auferre : quia ædificans eum quasi possessione privaret. Ita singulariter dixit Angel. & Ioan. de Imol. *in l. fin. per illum text. cum ibi not. ff. de usucap. & adde quod not. Bartol. in l. quominus 15. quæst. ff. de flum.* quod perpetuo tene menti in practica pro illis, qui habent molendina, vel alia ædificia in fluminibus, aut aquis, vel jus aquæ ducendæ. & permittunt corruiere ædificium molendini vel aquæductus : ut si retinent aliqua signa de prædictis, vel similia, dicantur retinere jus molendini, vel aquæductus, nec in eo turbari possunt. Item si quis in aquæductu suo impediatur, potest sibi propria autoritate subvenire, & ædificium, vel locum in eo per alium factum propria autoritate destruere : & hoc modo suam quasi possessionem tueri : *ut l. 1. §. si protectum. in fin. ff. ad leg. Aquil. l. si vitem. §. si ad januam. ff. quod vi aut clam.* Item si quis diverterit aquam meam, vel mihi debitam, vel impederit, vel destruxerit aquæductum, qua actione possit conveniri ? *vide text. cum ibi not. in l. si servus servum, §. aquæductum. ff. ad leg. Aquil.* Item quomodo retineatur ista quasi possessio servitutis aquæductus, *vide ea quæ habentur per glo. & Dd. in l. 2. C. de servit. & aqua.* & circa hanc materiam vide supra in primo libro in princip. 3. quæst. princip. penultim. & ultim. colum. & quæ dicam in sequent. quæst. princ. quia per ea quæ ibi dicentur, declarabitur etiam



etiam ista quæstio. Decimo principaliter quæro, quomodo, \* & quali- 95  
ter servitus aquæductus amittatur? dic multis modis. Primo amittitur  
tempore non utendo: *ut habetur plene per gl. & Dd. in l. servitutes. ff. de  
servit. in l. 2. C. de servit.* Et not. quod si aquam quæ oriebatur in fundo  
vicini plures per eundem rivum jure ducere soliti sunt: ita quod suo quis-  
que die à capite duceret per eundem rivum, eumq; communem: deinde  
ut quisq; inferior erat, suo quisq; proprio rivo: & unus statuto tempore,  
quo servitus amittitur, non duxit, jus aquæ ducendæ amisit, nec per cæ-  
teros qui duxerunt servitutem, retinuit: nec tale jus cæteris acquiritur:  
sed si plurium fundo aqua debita esset, per unum eorum omnibus ijs inter  
quos is fundus communis fuisset, retinetur. *ut est text. in l. aquam. in prin.  
& §. 1. ff. quemadmod. servitutes amit. quod not.* Item si servitus debetur  
tibi majori, & pupillo, licet uterq; non utatur, tamen propter pupillum,  
tu etiam major servitutem retines, *l. si communem. in princ. ut ibi not. eod.  
titu.* Secundo amittitur confusione, *de qua vide in l. si quis binas ades, in  
princ. §. 1. & per Flor. in l. si communi, in l. unus ex servis. ff. de serv. rust.  
præd. & l. tria prædia, eod. tit. & l. ut pomum. §. 1. ff. de servit. & l. si cum  
servitu. ff. quemadmod. servit. amit.* & de istis duobus modis amittendi  
servitutem, vide quæ plene dixi in primo libro in decima & ultima quæ-  
stione principali. Tercio amittitur permissione, si debes mihi servitutem  
aquæductus, & permisero tibi ut eum claudas, vel ad alium locum aquam  
ducas. *argum. l. si domus. D. de serv. urb. præd. & l. si ades meæ, eodem tit.  
& l. stillicidij. in princip. D. quemadmod. servit. amit. & l. cum meus, D.  
si serv. vend. nisi illa permissio fieret precario, quia tunc servitus non amit-  
teretur, l. si precario. D. communia prædiorum.* Quarto amittitur, si fons  
aruerit, ex quo aquæductum habeo, & per constitutum tempus ad venam  
suam non redierit, *ut l. unus ex socijs, §. fina. D. de serv. urb. præd.* Sed si  
post constitutum tempus ad amittendam servitutem ad suam venam redi-  
erit, an aquæductus erit amissus? Et dicendum est ipsum amissum, sed re-  
stitui debere: *ut est text. not. in d. §. final. junct. a l. sequent. quæ incipit,  
& adjicimus, ut ibi per gloss. & Doct.* Quinto amittitur ex recessu flumi-  
nis, ut si aquam ex flumine publico duxerim, & flumen recesserit, non po-  
test sequi flumen, quoniam ei loco servitus imposita non est, quamvis tuus  
is locus sit. Sed si alluvione paulatim accesserit fundo tuo, subsequi potest,  
quoniam totus locus fluminis serviat ductioni, sed si cœperit totum fluere  
mutato alveo, non potest: quoniam medius locus non servit, interrupta-  
que est

H h h



- que est servitus, ut est text. in l. hoc jure, §. si aquam. ff. de aqua quot. & æsti. Circa quod vide quæ plene dixi supra in septima quæstione principali, versic. item quid si debetur servitus aquæductus ex flumine publico. Sed nun-
- 96 quid \* propter inundationem fluminis perdatur servitus aquæductus? Dic quod non. l. adeo. §. insula, in fin. versio, aliud sane est. ff. de acquir. rer.
- 97 dom. & Instit. de rer. divis. §. alia causa. Sed \* major est dubitatio nunquid possessio, vel quasi, aquæ per majorem inundationem perdatur, sicut possessio territorij? Dic quod non, quia nihil additum tale facit delinere: quia nec desino possidere terram, si ei crusta applicetur ex fundo vicini. facit ad hoc l. si quis nec causam. §. fin ff. si cer. per. Et istud est necessarium satis, maxime propter possessiones, quæ sitæ sunt juxta Padum, quæ inundantur infallibiliter intra decennium, inundatione non levi, nec cito transitoria, sed vehementi, & crustam agrorum exportanti: ut de acqui. poss. l. 3. §. Labeo. Et ex hoc sequitur, quod si præscribo aridam terrâ, quæ est facta lacus, aut stagnum per impetû aquarû, vel industria mea, quod interrupta sit præscriptio eatenus, quatenus primi usus qualitas est perempta: quia primo erat terra, nunc aqua, mutato elemento. ita not. dicit Bald. in l. unica, in ult. char. in prin. C. de confessis. Sexto amittitur usû alterius aquæ, in qua non sit servitus concessa si nō utatur aqua sibi concessa, l. quis alia, in princ. ff. quemad. serv. amit. & si is qui nocturnâ aquâ habet, usû fuerit diurna, per constitutum tempus ad amittendû servitutem nocturnâ, amittitur, quia usus non est, & è contra. Et idem est in eo qui certis horis aquæductum habens, alijs usus fuerit: ut l. si communem. §. 1. D. quemad. serv. amit. & probatur in l. sicuti via. & in l. si sic constituta, eod. titn. Sed posset
- 98 dubitari, an \* per immiſſionem alterius aquæ, de qua nulla servitus debetur, amittatur servitus aquæductus? Et dicas, quod non ex quo utitur aqua debita: & multo majori: ut probatur in l. sicuti via, in princ. & l. 1. §. item quæritur. D. de aqua quot. & æsti. tamen utens ampliori aqua simul mixta potest per dominum prædij servientis in tota aqua impediri, ex quo aqua non est divisa: & postquam est simul juncta, est inseparabilis, ut d. §. item quæritur. Et est ratio: quia in inseparabilibus utile per inutile vi- tiatur, ut ibi. & l. si sponsus. §. generaliter. ff. de don. inter vir. & uxor. & l. Pedius. D. de recept. arb. & not. per Bart. & in l. 1. §. pen. de verb. oblig. & in c. utile, de reg. jur. lib. 6. cum simil. & adde omnino quod not. Bald. in l. unica, in pen. char. in fin. vers. pone, fuit confessus. C. de confess. Septimo amittitur divisione fundi, si aquæductus debetur in fundo vicini, in loco certo



certo & finito, & fundus serviens dividitur per longitudinem: quia perinde est, ac si ab initio constituta servitute duo fundi fuissent: ut *l. nam satis*, §. 1. ver. *sed si is*. D. *quemad. serv. amit.* Quod procedit, si ille, cui servitus debebatur, alterum fundum, in quo servitus remansit, redemit seu acquisiverit: quia per hoc non tollitur servitus, quæ in alio fundo est constituta, licet à princ. fuisset unus tantum fundus: & hoc quando locus, in quo servitus debebatur, diviso fundo non remaneret ita angustus, ut aquæductus consistere non posset: secus si remaneret ita angustus: quia tunc uterq; fundus liberabitur, videl. fundus redemptus propter confusionem: ut dixi supra in princ. alius propter angustiam loci. *l. si tam angusti*. D. *de serv.* & hoc probatur in d. *l. nam satis*, §. *certe*. Sed si dividitur fundus serviens per latitudinem, tunc non amittitur servitus non utendo servitute aquæductus divisa, nisi tota aqua non utatur, d. *l. nam satis*, §. *si vero per latitudinem*, vel nisi specialiter conventum fuerit, ut alter fundus liberetur, ut d. §. *si vero per latitudinem, versi. possunt tamen*. Si vero servitus aquæductus debetur in uno fundo, ut per quamlibet ejus partem liceat aquam ducere, & conventum sit locum mutare posse: tunc si dividatur fundus serviens per longitudinem, & non utatur servitute, nisi per unum de illis fundis, statuto tempore servitus amittitur: quia tunc perinde est, ac si ab initio servitus duobus fundis fuerit imposita: ut est casus cum gloss. in d. *l. nam satis*, §. *ceterum*, D. *quemad. serv. amit.* Et prædicta procedunt, quando servitus non est divisa: sed si divisa sit: puta quia constituta sit aqua, ut vel ætate tantum utatur, vel uno mense, vel alternis annis, vel mensibus, aut diebus, vel horis tantum nocturnis, vel diurnis: an utendo amittatur statuto tempore, an vero duplicetur? vide text. cum gloss. & Dd. in *l. si sic*. D. *quemad. serv. amit.* & in *l. si diurnam*. D. *de aqua quot.* & æsti. & vide plura quæ dixi supra in 1. lib. 9. qu. princ. ver. item servitus regulariter amittit. & dixi sup. eod. in 7. in princ. circa princ. vers. item constitui potest, ut ducatur. Et de materia quomodo & quando amittatur servitus, vel quasi possessio servit. vide per Bartol. in *l. quominus*. in 1. s. qu. D. *de flu.* & per Bart. Ang. & Dd. in *l. fin.* D. *de usucap.* & quod not. in *l. si quispiam*. D. *de diver.* & temp. præscript. Quantur 11. principaliter, \* quomodo procedatur in judicio circa istam materiam aquæductus? dicitur Rofr. Beneventan. in libellis suis juris, ubi posuit quatuor interdicta in hac materia aquæ, in quibus etiam ponit libellum & positiones. Primum interdictum est quando quis habet jus aquæ quot. ducendæ



ad prædia sua, & ab aliquo prohibetur aquam illam ducere. Et dicit Ros. quod habet contra impediendum interdictum de aqua quot. quod interdictum est prohibitorium, & causa retinendæ possessionis est inventum, sed non semper: quia est aliquando restitutorium: puta si aliquid fiat ad impediendum quasi possessionem aquæductus, ut illud destruat, vel destruerere debeat, *ut l. 1. in princ. §. Labeo. D. de aqua quot. & æsti.* & ad hoc, ut competat hoc interdictum, dicit quod septem sunt necessaria. Primum est, quod sit aqua quot. & quotidianam aquam intellige non quæ quotidie fluit, sed etiam eam quam quotidie potest ducere, si vellet: *ut l. 1. §. 1. D. de aqua quot. & æsti.* Secundum, quod illa aqua sit usus hoc anno, non clam, non vi, nec precario, saltem una die, vel una nocte: sed si ante annum haussisti, non habes hoc interdictum, nisi infra unum annum aqua per se fluat: *ut D. eod. l. 1. in princ. & §. quod autem scriptum est, & §. quæsitum.* Tertium, quod illa aqua sit perennis, nulla enim aqua potest duci nisi sit perennis, *D. eo. l. 1. §. loquitur.* Quartum, quod aquam illam ducas à capite, non aliunde. Caput autem aquæ est, unde aqua nascitur, sive ipse fons si ex fonte: sive si ex flumine, vel lacu principia fossarum, quibus aqua ex flumine vel lacu in primum rivum ducitur, *l. 1. §. hoc interdictum. & §. caput. D. eodem.* Quintum, quod ille qui ducit aquam, putet se jure ducere: si autem putat se non jure uti, non habet locum hoc interdictum, *D. eod. l. 1. §. sed & si jure. §. Arist.* Sextum, quod in illa aqua non excedat ampliacionis modum, & non ducat per aliam regionem, quam solitus sit ducere. *l. 1. §. illud. cum simil. ff. eod.* Septimum, quod illa aqua ducendo alij non immisceatur, alioquin non habebit locum hoc interdictum, *ut D. eod. l. 1. §. illud Labeo. & §. item queritur.* \* Formam autem libelli ponit Rosfr. *in hoc interdicto hoc modo,* Coram vobis domine A. conqueror ego M. de Alberto de Daventria Teutonico, qui me prohibuit ducere aquam per fundum meum talem, ejus confines sunt tales, &c. *juxta l. formam, in prin. cum gl. D. de censib.* quam aquam duco sicut duxi in hoc anno, non vi, non clam, non precario. Unde ne me prohibeat vel impediatur, ago contra ipsum Albert. & ad hoc propono interdictum de aqua quot. & æsti. vel actionem in factum, & ita bene concipies libellum, *d. l. 1. in princ. D. eod.* Quidam tamen apponere petunt interesse, ita dicentes. Et quia in 20. interest mea non esse prohibitum, ideo ipsum Albert. condemnari peto in meum interesse, & ad hoc propono interdictum prædictum, &c. *& hoc probatur in l. 1. §. præterea. ff. eod.* Sed dicit Rosfred. quod



quod non credit, quod possit peti per interdictum, licet in illo possit condemnare iudex, sicut in alijs superioribus interdictis notavi. Nec obstat. *ille §. præterea.* quia ibi propter factum suum amiserat jus aquæ ducendæ. Unde quia in hoc casu est restitutorium, igitur restituitur mihi illud interesse. Positiones \* autem & capitula sive articuli actoris ita formari debent : Ego Albertus dico, quod aqua quæ exit de tali fonte vel flumine, est quotidiana, id est, quæ potest quotidie fluere. Item quod aqua illa sum usus hoc anno, non vi, non clam, non precario. Item quod usus sum hoc anno illa aqua satis una die vel una nocte. Item quod illa aqua semper est perennis, & nullo modo desiccatur. Item quod aqua illa oritur ex tali fonte, vel ex tali flumine, ita quod ab illo fonte, vel ex tali flumine aquam duco. Item quod illam ducam jure servitutis, credens uti jure meo. Item quod duco aquam illam ita sicut primo ducebam. Item quod aquam illam per eundem locum duco, sicut & ducere solebam. Item quod illam aquam tantum, quam ducere solitus eram, duco sine alia. \* Positiones autem vel capitula sive articuli Rei ita econtra formari possunt : Ego M. dico, quod illa aqua tantum currit in hyeme, & in æstate desiccatur. & si hoc confitetur actor, absoluitur reus : quia tum non est aqua quotidiana, nec perennis. Item dico, quod aqua illa usus est Titius tantum, si hoc confitetur actor, succumbit : quia si Titius tantum fuit usus, ergo non ipse M. Item quod aqua illa usus fuisti vi, vel clam, vel precario à me. Item quod aquam illam quam ducis, à tali loco eam ducis. Item quod locus ille est tantum remotus à fonte vel flumine, unde illa aqua provenit, & habet initiū, quod eam ducere non potes. si hoc non confitetur actor, succumbit : quia jam non ducit aquam à capite. Item quod tu scis sive credis te contra jus & injuste aquam illam ducere. Item quod aquam istam ducis per aliam regionem, quam hoc anno duxeras. Item quo aquam illam ducendo, aliam aquam immisces. Hæc omnia colliguntur & probantur ex juribus supra in princip. hujus interdicti allegat. Cætera cum materia hujus interdicti vide per Rosfred. *in tit. de aqua quot.* Secundum interdictum est de aqua æsti. quod competit ei qui habet jus ducendi aquam ad locum suum, & ab aliquo impeditur eam ducere, & datur contra impedientem. Et dicitur hoc interdictum de aqua æsti. quia propter aquam quæ tantum æstate ducitur, proditum est. Et ideo si aliquis duxit aquam in tempore æstatis, & modo vult ducere, & impeditur ab aliquo, habet istud interdictum : *ut D. eodem. l. 1. §. deinde ait.* Et ad hoc \* ut istud interdictum competat, qua-

101

103

qua-103

Hbb 3

tuor.



tuor sunt necessaria. Primum, quod aqua illa sit æstiva, non quotidiana, nam æstiva à quotidiana differt usu, non jure : *ut l. 1. §. quoti. D. eodem.* Secundum, quod aquam illam priori æstate duxerit, hoc est, non in ista æstate, sed in præcedenti. Alioquin si hac æstate locum habet interdictum utile de aqua æstiv. *ut D. eod. l. 1. §. quod autem diximus, & §. qui hac æ-*  
104  
kk *state.* Et quando \* dicitur æstas ? Dic *kk* ut hic per gloss. *in d. §. quod diximus,* quæ dicit, quod æstas durat quatuor mensibus : quia incipit ab æquinoctio veris, & finit in æquinoctio autumnii : *ut dicta l. prima. §. æ-*  
*statem.* alijs temporibus durat hyems. Et adverte, quia aqua æstiva debet esse quotidiana. Nam omnis aqua quæ in æstate currere potest, est quotidiana : quia omnis aqua quæ currit in æstate, currit etiam in hyeme, sed non convertitur. Multæ enim aquæ quæ currunt in hyeme, non currunt in æstate. Tertium requiritur, quod illam aquam duxeris saltem una die vel nocte, sicut in superiori interdicto notavi. cum hæc aqua distet à quotidiana, non jure, sed usu : ut dixi. Et omnia quæ dicta sunt in præcedenti interdicto, huc repetuntur. Quartum, quod duxeris, non vi, non clam, nō  
105 precario, *ut D. eod. l. 1. §. deinde ait prætor.* Sed dubitari potest, \* quare istud interdictum fuit factum, & an sufficeret primum, & nunquid sit aliud : cum aqua quotidiana ab æstiva distet non jure, sed usu, *ut D. eod. l. 1. §. quotidiana.* Respondeo, ideo fuit inventum : quia in speciali casu loquitur : scil. quando aliquis vult ducere aquam, quam in æstate duxit, & etiam differunt inter se quantum ad factum. *ff. eod. l. 1. §. quod autem.* Licet omnia quæ requiruntur in isto, requiruntur etiam in alio, *ut dictum est.* Fuit autem istud ideo inventum, quia utile erat aquam ducere in æstate propter hortos ad irrigandum ea, quæ ibi sunt. Nec facies vim in verbo quod dixi ad irrigandum, quasi non habeat locum interdictum alias : quia imo locum habet. Nam si alia de causa deducta aqua sit, nihilominus competunt hæc interdicta, *ut D. eod. l. 1. §. idem Labeo scribit, etiam si prætor.*  
106 Item quæritur, \* an interdictum de aqua quot. in eo casu competat, quo  
ll  
mm cōpetit interdictum de aqua æsti. Videtur quod sic, quasi illud sit genus, // & istud sit species. Et Rosfr. non putat esse verum *mm* : quia doli clausula non pertinet, nisi ad ea tantum, de quib. specialiter cautum est, *ut D. de verb. obl. l. doli clausula, & l. sanctio legum, D. de pæn.* In hoc interdicto ita concipias libellum : Coram vobis domino A. conqueror ego M. de Albert. de Daventria, quod prohibet vel impedit ducere aquam æsti. ad fundum meum, ad irrigandum teneras cucurbitas, vel cucumeres, vel ole-  
ra, vel



ra, vel aliud uti aquam illam duxi in priori æstate. Unde ne me prohibeat, vel impediat, ago contra ipsum : & ad hoc propono interdictum de aqua æsti. vel actionem in factum. Et quod ibi bene concipiatur libellus, probatur in *l. 1. §. deinde ait prætor. de aqua quori. & æstiva*. Si autem in priori æstate non duxeris, sed in hac æstate, & impediaris, concipias libellum prædicto modo, & istud mutes. Qui me impedit, sive prohibet aquam ducere, sicut hac æstate duxi. Unde ne me impediat vel prohibeat, ago contra ipsum, & propono utile interdictum de aqua æsti. vel actionem in factum. Et ista conceptio libelli probatur in *l. 1. §. qui hac æstate. ff. eod.* Positiones \* autem vel capitula in hoc interdicto tu actor ita facere potes: 107  
Ego dico, quod illa aqua quæ est in fonte tali : sine flumine fluit, vel potest fluere. Item, quod aqua illa fui usus priori æstate. Item, quod aquam illam duxi, non vi, non clam, non precario. Item quod duxi ab illo loco, unde oriatur aqua. Item quod duxi credens jus habere. Omnes etenim positiones, & omnia quæ requiruntur in superiori interdicto, requiruntur etiam in isto. Positiones \* autem vel capitula reus contra facere potest; 108  
hoc modo : Ego dico, quod hæc aqua in æstate siccatur. Item, quod jam sint duo anni quod aquam illam non duxisti. Item, quod duxisti aquam illam clam, vi, vel precario à me. Item, quod duxisti aquam illam credens te jus non habere. Tertium est interdictum de aqua ex castello ducenda, quod competit, quando quis ducit aquam ad prædium suum vel domum ex castello, id est, receptaculo illo, quod aquam publicam suscipit, quod castellum vocatur : & impeditur aquam illam ducere. & est proditum interdictum de aqua ex castello ducenda, ne quis impediatur, ut *D. de aqua quotid. & æsti. l. 1. §. ait prætor. ex quo castello*. Ad hoc ut competat istud interdictum, quinque sunt necessaria. Primum, quod jus aquæ ducendæ sit tibi concessum ab eo qui concedere poterat : puta ab Imperatore vel senatu. Nulli enim aquam ducere conceditur ex castello, id est, receptaculo, quod aquam publicam suscipit, nisi à principe vel senatu concedatur : ut *D. eod. l. 2. §. hoc interdictum necessario. & ff. de flum. l. quominus*. Secundum, ut violentia tibi inferatur, alias non competit, ut *d. §. ait prætor : ex quo castello* : si de novo vis ducere aquam ex illo receptaculo sive castello : quod tu caveas nomine damni infecti vicino : ut *eod. §. in fin. dicitur*. Quartum : quod receptaculum, ex quo aqua ducitur, sit tale : quod antequam suscipiatur, sit publicum, *D. eod. l. 1. §. hoc interdictum necessario*. Et adverte, & tene menti, quod licet prædicta interdicta, scil.  
de aqua.



de aqua quotidiana, & æsti. sint potiora : tamen istud interdictum respicit causam proprietatis : quia si est tibi concessum sive assignatum jus à principe vel senatu, habes hoc interdictum : non habes tamen, licet usus fueris longo tempore, nisi tanto cuius non extet memoria, ff. eod. l. 1. §. ult. & l. hoc jure, §. ductus aquæ. Et intelligitur de ductu aquæ ex flumine publico. cæterum si aliunde deducatur aqua quam ex flumine publ. & habet continuam causam servitutis : illa longo tempore acquiritur. C. de serv. l. 2. & ita vult Rofr. in interdicto isto de aqua ex castello ducenda, quod bene not. pro limit. d. §. ductus aquæ. Quintum est necessarium, ut ille, qui vult ducere aquam, ita ducat, ut vicinis non noceat, D. eod. l. hoc jure, §. ex flumine. Princeps enim qui concedit alicui ut ducat aquam, videtur concedere sine damno & injuria aliorum, ut l. 2. §. merito. & §. si quis à principe. D. ne quid in loco publ. Nam rescripta principis & privilegia sine cuiusquā injuria concedi solent. l. nec avus. C. de eman. & c. quamvis, in fin. de rescrip. lib. 6. & c. licet, de offi. de leg. cum simil. Sed contra prædicta opponitur secundum Rofre. & videtur quod istud interdictum non habet locum. Nam ratio istius interdicti est, ut aliquis ducat aquam publicam cum licentia principis, ut dictum est. Sed contrarium est, scilicet quod etiam sine licentia principis possum aquam ducere, quia flumina sunt publica : ut D. de fluminibus, l. 1. & 2. & possum mea autoritate aquam ducere : dummodo Imperator vel senatus non prohibeat, ut D. de flum. l. quominus. Respondetur secundum Rofr. verum esse, quod tu posses ducere aquam ex flumine publico, etiam sine principe. sed aquam publicam, id est, usui publico destinatam, secundum usum reipublicæ, non potes ducere sine privilegio principis, ut d. l. quominus. Et in hoc casu procedit quod dicitur in hoc interdicto de aqua ex castello ducenda, id est, de eo receptaculo quod aquam publicam suscipit, D. de aqua quoti. & æsti. l. 1. §. ait prætor, ex quo castello. Vel aliter potest dici secundum Rofr. loquitur forte in hoc casu hoc interdictum : Habeo prædium meum vel domum meam juxta flumen vel rivum : inter prædium meum & domum meam est via publica : volo ducere aquam supr. viam publicam ad prædium meum vel ad domum meam & facere castellum quoddam, id est, receptaculum quod suscipiat aquam illam publicam, certe hoc non possum facere sine permisso vel mandato principis : & quod ita sit intelligendum istud interdictum probatur in l. 1. ff. de aqua quoti. & æsti. & in l. si in publico, §. si non jussu ff. de aqua plu. arcend. vel ita potes ponere exemplum : habeo domum



num meam ex una parte viæ publicæ, & aliam domum ex alia parte, volo  
facere pontem inter utramq; , ut capiam aquam fluvialem pro cisterna, &  
ita facere castellum, id est, receptaculum, quo recipiam aquam fluvialem :  
certe non possum sine licentia principis. Nam pontem super viam publi-  
cam facere nulli conceditur, *D. ne quid in loc. publico, l. 2. §. tractatum.*  
*Et est text. in l. fin. D. ne quid in flumi. publico. Et facit l. 1. §. permittitur,*  
*ff. de aqua quot. Et æsti.* & idem tenet Bartol. in d. §. tractatum, in l. quo-  
minus, in 10. quæst. *D. de fluminib. & Spec. in tit. de causa poss. Et proprie.*  
*§. nunc dicendum. versi. item quæritur. Et Bald. in l. item lapilli. in ultim.*  
*colu. de rer. divis. & Dominicus de sancto Gemin. in c. 1. de excess. prela.*  
*lib. 6. qui dicit per d. §. tractatum.* quod si aliquis habet duas domos : &  
in medio ipsarum est flumen, non poterit facere pontem super eo. \* Li- 109  
bellus autem in hoc interdicto ita formari potest : Coram vobis Domino  
M. conqueror ego quod Albert, de Daventria, injuste prohibet me : sive  
impedit aquam ducere ex castello : id est, ex illo tali receptaculo, quod  
continet aquam publicam ex quo loco est mihi jus, sive competit aquam  
ducere. Unde ne me prohibeat, ago contra ipsum, & ad hoc propono in-  
terdictum de aqua ex castello ducenda, vel actionem in factum. Et quod  
ita concipiatur iste libellus : *probat in l. 1. §. ait prætor, ex quo castello,*  
*D. de aqua quot. Et æsti.* \* Positiones vel capitula actoris ita formari pos- 110  
sunt. Ego A. dico, quod in tali loco est receptaculum quoddam, in quo  
colligitur aqua publica. Item quod locus ille vocatur castellum. Item  
quod Imperator vel senatus cōcessit mihi ducere aquam ex illo loco. Item  
quod tu prohibes me illam aquam ducere. Item, quod quando volui du-  
cere aquam illam, volo tibi cavere nomine damni infecti. Item quod a-  
quam illam duco, & volo ducere sine damno tuo & vicinorum, Positio-  
nes \* vel capitula ita formare potest econtra ipse reus : Ego primo dico 111  
quod locus ille in quo aqua recipitur, est privatus. Item quod tu aquam  
ducis, sive vis ducere sine privilegio principis vel senatus. Item quando  
volebas aquam ducere, petij ut mihi caveres de damno infecti. & tu cave-  
re recusasti. Item quod vis aquam ducere cum incommodo meo, & vici-  
norum meorum. Item quod Titius tantum tibi infert violentiam, & non  
ego. Quartum est interdictum de rivis, quod competit, si quis habet a-  
liquem rivum per quam ducit aquam, & prohibetur ab aliquo ne ducat, vel  
vult reficere istum rivum, vel purgare : & ab aliquo prohibetur, & ideo  
hoc casu proditum est hoc interdictum, *ut D. de rivis. l. 1. in princ.* Et



- nn idem est etiam si aliquis habeat specus ~~nn~~ ve lsepta in flumine, vel habeat incile vel puteum, & vult ducere aquam, vel reficere, ve ipurgare, sed ab aliquo prohibetur, habet locum interdictum de rivis, *ut d. l. 1. in princip.*
- 112 In quo autem \* prædicta inter se differant: dic, Rivus est locus per longitudinem depressus: quo aqua ducitur. Specus est locus ex quo despici-  
tur, inde specula dicta. & est specus locus altus supra terram ædificatus, ex  
ex quo aqua ducitur, *ut D. de rivis. l. 1. §. specus. cum gloss.* quæ declarat  
quot modis accipiat specus. Septa sunt, quæ apponuntur aquæ derivan-  
dæ causa, compellendæ ve ex flumine, sive ea lapidea sint, sive lignea, sive  
ex qualibet alia materia: sive ad continendam transmittendam ve aquam.  
Incile autem est locus depressus ad latus fluminis, ex eo dictus quod inci-  
datur. Inciditur enim vel lapis vel terra: unde primum aqua ex flumine  
agi, id est, duci possit, *hoc probatur in d. l. 1. §. septa. §. incile.* & ad hoc ut  
113 competat hoc interdictum, quinque sunt necessaria. \* Primum, quod ri-  
vus ille sit factus causa aquæ ducendæ. *ff. eod. l. 1. §. aquæ.* Secundum,  
quod illo rivo sit hoc anno usus vel priori ætate, *ut ff. eod. l. 1. §. hoc inter-*  
*dictum.* Tertium, quod sit usus non vi, non clam, non precario, *argum.*  
*d. §. hoc interdictum.* Quartum, quod quis prohibeat te volentem duce-  
re aquam, vel reficere, vel purgare rivum. *ff. eod. l. 1. in princ.* Quintum,  
quod eo modo ducat, & per eum locum, sicut duxit hoc anno vel priori  
ætate: alioquin impune prohibetur. *ff. eod. l. 1. §. sed si quis terrenum.*  
Veruntamen novum canalem vel fistulas ponere poterit in rivo: licet non  
habuerit, dummodo non incommodetur agro illius, per quem aqua duci-  
tur, *ut ff. eod. l. Servius. §. si quis novum.* Et sciendum est, quod si denun-  
cietur novum opus illi qui volebat rivum reficere, non valet nuntiatio, quo-  
minus possit reficere, licet per negatoriam possit prohiberi, *ut ff. eo. l. Ser-*  
*vius. §. si quis rivum reficienti.* Nec facio differentiam utrum sit rivus in  
publico, an in privato, sive sit rivus aquæ calidæ sive frigidæ. Nam etiã pro  
rivo, per quem aqua in vaporibus balnearijs trahitur, locum habet hoc in-  
terdictum utile, *ut d. l. Servius. §. hoc interdictum,* utile ideo datur, quia sen-  
tentia concordat, verba autem deficiunt, *juxta not. in l. curatores. C. de*  
114 *negot. gestis.* \* Sed illud quæritur, si volo reficere rivum, & adversarius  
meus intentat contra me negatoriam, an sum à refectione prohibendus?  
Et videtur quod sic, *per d. §. hoc interdictum.* In contrarium videtur, quod  
non sum repellendus: quia nuntiatio novi operis in refectione contemni-  
tur, *ut l. 3. §. si quis rivum reficienti. ff. de rivis. Et facit l. 1. §. in operis.*  
*ff. de no.*



*ff. de nov. oper. nunc.* & quia interest reipubl. rivos refici, ne homines siti moriantur, *ut l. fin. de rivis.* Sed in hoc sic dic secundum Rofred. *ritu. de rivis.* quod aut ille, qui vult reficere, est in possessione illius rivi, & tunc non potest prohiberi per negatoriam quominus reficiat. Aut non est in possessione, & tunc prohiberi poterit, *argum. ff. de aqua quoti. § æsti. l. si de via. itinere.* nisi in eodem casu quo rivus ille necessarius esset propter sitim: tunc enim non facta distinctione possessionis, crederem ipsum reficere, etiam si negatoria ab adversario intentetur, & ideo quod dicitur, *eod. titul. l. Servius. §. si quis rivum.* quod possum eum prohibere per negatoriam, intellige verum quando non publica causa volebat reficere, sed propter suum commodum, vel propter suam sitim. \* Libellus in hoc interdicto ita concipi potest: Coram vobis do. A. conqueror ego B. de M. qui me prohibet vel impedit ducere aquam per rivum, septa, vel specum, vel puteum, sicut prior ætate, vel hoc anno duxi: vel prohibet siue impedit me reficere. Unde ne me prohibeat vel impediat, ago contra ipsum, proponens ad hoc interdictum de rivis, vel actionem in factum ejus loco surrogatam, & quod ita rectè concipiatur libellus, probatur *ff. de rivu. l. 1. in princip.* \* Sed circa istum libellum quæritur, quando concipio libellum in dictam aquam per septa, vel cuniculum, vel specum, vel puteum, an rectè proponatur in hoc interdicto de rivis? Dic quod sic, cum nomen rivi sit generale, & omnia prædicta sub se comprehendat, *ut probatur in d. l. 1. ff. de rivis. conjuncta rubrica.* vel dicit Rofr. quod proponens in libello interdictum de specu, vel interdictum de septis, quando velles agere de puteo, bene posses: vel dic tertio, quando velles agere pro talibus, dicas, propono utile interdictum de rivis. Ego tamen credo, quod prima conceptio libelli sit magis juri consona, *ut probatur in d. l. 1. in princ. conjuncta rubrica.* ubi probatur quod rubrica illa de rivis est generalis ad rivos, specus, septa, vel puteum, vel etiam fossam, *ut d. l. 1. in princ. usque ad §. deinde ait prætor.* Facit ad hoc *l. 1. ff. si cert. petu. § probatur in d. l. Servius. §. hoc interdictum. in princip.* Nec obstat ille. §. *hoc interdictum. in versic. in balnearijs vaporibus,* ubi dicit quod competit utilis actio in factum, & utile interdictum de rivis: quia in vaporibus balnearijs bene competit utile interdictum, ut ibi: sed in alijs prædictis competit directum, *ut patet ex prædictis.* \* Positiones aut capitula actor ita formare potest: Ego autem dico quod rivus talis, cujus fines sunt tales, est factus aquæ ducendæ causa. Item quod per illum rivum duxi aquam hoc anno vel prior ætate.



æstate. Item quod illam aquam duxi non vi, non clam, non precario. Item quod prohibes me volentem reficere. Item quod eo modo per loca prædicta aquam ducere volo, sicut duxi hoc anno. Eodem modo positiones & capitula fieri possunt, quando aliquis vult aquam ducere per specum vel septa, vel puteum, vel etiam ad balneum per cuniculos, *ut dixi supra, & ff. eo. l. Servius. §. hoc interdictum.* \* Reus autem econtra potest facere positiones vel capitula hoc modo: Ego M. dico, quod ille rivus est minus idoneus ad suscipiendam aquam, si hoc confitetur actor, succumbit, & absolvitur reus: quia non est rivus propter aquam accipiendam. Item quod jam sunt duo anni, quod per illum rivum destitisti aquam ducere, & si hoc confitetur actor, succumbit: quia non duxit aquam hoc anno vel priori æstate. Item quod tu aquam illam duxisti vi, clam vel precario à me. Item quod Titius tantum te prohibuit volentem ducere aquam vel reficere, & non ego te prohibui. Item quod alio loco & alio modo volebas aquam ducere quam consueveris aquam ducere: & est utile hoc ponere.

## ADDITIO.

- a *Servitus aquæ ductus.* Hæc potest pluribus constitui, per diversas tamen horas utenda, *in Specul. de fem. §. quoniam. vers. 11.*
- b *Fistulam.* Fistula in fundo serviente possunt poni per eum cui servitus debetur sumptibus suis: etiam contradicente eo: qui servitutem debet. *vide supra per Bart. Capol. tit. de serv. urb. t. 24. & per l. si iter. D. de servit. & l. servitutes, §. si domo. D. de serv. urb. præd.*
- c *Realis.* Servitus realis dicitur, quæ concessa est rei certæ per loci expressionem, & transit ad hæredem & successores, alias dicitur personalis, & rem non sequitur, *l. Lucius. & ibi per Bartol. Bald. & D. Lud. in fin. vers. servitus. vers. quædam fuit, &c.* sed Flor. ibi dicit esse personalem, quando constituitur Titio ad domum, vel ad alium locum, quo velit. Item dicit Bald. ibi, quod dicitur realis, quando constituitur servitus aquæ ductus ad talem fundum, sed si additur, vel alibi quocunq; vis, dicitur personalis, & cum persona finitur. Bart. & Flor. *in l. cum fundo. de serv. rust. præd.* dicunt, quod præsumitur realis. Ideo Flor. ibi dicit eam transire in singularem successorem, quod tamen non est in prima, *ut ibi per Bald. & vide omnino supra Bart. Capol. in tit. de serv. reali.*
- d *Parte fun.* Pars dicitur fundus, & venit in legato fundi, *l. plane. §. si de leg. 1. in Specul. de proba. §. 1. vers. sic. quid si pars.*

e *Aqua*



**e** *Equaliter.* Cum quid fieri debet, debet fieri arbitrio boni viri, *Bar. in l. 3. in princ. D. de annu. leg.* Et adde dicta per *Bart. in l. cum pater. §. dulcissimis. de lega. & in l. Lucius. in princ. D. ad Treb.*

**f** *An desinat.* Desinare velle quomodo quis prohibetur, *not. in l. quod ait. §. ait lex. D. de divor.*

**g** *Acquiritur.* Acquisitio per quas personas fieri potest, *vide in titu. C. per quas personas no. acquiritur. & Instit. eod. titu.*

**h** *Publi. util.* Utilitas publica præfertur privatae, *l. 1. §. fin. & ibi Bartol. C. de cad. toll. & l. 1. & ibi Doct. D. solut. matrimon. & ibi Bartol. in 6. colum. in vers. cum enim quæritur utrum publica utilitas. text. & Doct. in anthen. res quæ. C. commun. de lega. quod verum etiam si includat in se privatam. vide in Speculat. de feud. §. quoniam. versicul. 16.*

**i** *Conces. uni.* Aqua uni concessa potest alteri concedi: si utriq; sufficiat non aliter, *secundum glo. Bart. Bal. & Dd. in l. aquam. ver. sed quæro. C. de serv. & Bart. in l. in concedendo. D. de aqua plu. arcen. & Bald. in l. si plures. 1. colu. in vers. item si duo. C. de condi. infer. & in c. 1. §. si quis de manso. 6. colu. in vers. considera quod quædam. de controver. invest. in usib. feud. & Barto. in l. quominus. 5. qu. D. de flumi. & Flor. in l. per quem locum. D. de serv. rust. præd. & in l. 2. §. aquæduct. D. eod. tit. & per Alex. consi. 2. 14. parte.*

**k** *Aqua divi.* Aqua pluribus debita, jure servitutis, debet dividi inter omnes, quibus debetur. *Bald. in l. pen. 1. col. in vers. item si duo habent. C. de condi. infer. & in l. si quis. & ibi Bart. C. de aquæduct. lib. 11. & Bald. in titu. de pac. Constant. §. nos Romanos. 3. colu. in fin. vers. item not. quod interdum.*

**l** *Flum. publ.* Aqua ex flumine publico potest deduci ad irrigandos agros per vicinos, dummodo faciant sine alterius injuria, *l. Imperatores. & ibi Barto. & Flor. D. de servit. rust. præd. Sed contra no. in l. usum. & ibi Bart. C. de aquæduct. lib. 11. Vide Bart. in l. quominus in princ. in 2. oppo. D. de flumi. ubi dicit verum, si potest retinere flumen.*

**m** *Alveum.* Flumina sunt communia usq; ad dimidium alvei utrinque vicinantium. *Bart. in tract. de alluv. in lib. 1. vers. item videndum est. & Bald. in c. ex literis. pen. col. de probat. Et intellige de aqua non de alveo: quia non est cõmunis secundum Bald. in cap. 1. quæ sint regalia. vide Cyn. in l. quædam. de re. divi.*

**n** *Propr. auto.* Propria autoritate an & quando quis facere potest, *vide de supra*



de supra de servit. urban. cap. 30. c. 79. & in c. 81. & in Specul. de action. vers. item vi. ult. quæst.

o *Damnum.* Damnum pati dicitur etiam is, cui aufertur cōmodum sibi proveniens ex publico, non si ex privato. l. 2. §. merito. per Bart. ne quid in loc. publ. l. Proculus. de dam. infect.

p *Molendino.* Aquā unius molendini potest diverti quocunque per dominum molendini, & denegari alteri molendino inferius posito, licet deducatur de flumine publico, nisi servitus debeatur. Bald. in l. aquam quæ circa prin. C. de ser. & aq.

q *Occupare.* Occupans propria autoritate in casu quo de jure potest, officium judicis potest implorare, ut defendatur à vi futura. Bald. in l. si servus tuus. C. quod cum eo.

r *Occupasse.* Occupare dicitur qui incipit opus & prosequitur, non qui desistit: nisi pro modico tempore desistat. Bart. in l. quominus. §. quæst. fin. de flum.

s *Perenne.* Perenne flumen dicitur, quod continue currit, scilicet, in æstate & hyeme. Specu. de caus. poss. & prop. vers. 3. quid ergo.

t *Stagnum.* Adde Specu. ubi supra de causa poss. & proprie. in prin. in 8. col. in vers. ostendit, ut liceat.

v *Consuetudo.* Consuetudo in cursu aquæ inspicitur, ut ibi, & tenet Bart. Cæpol. supra in tract. de serv. urban. c. 7. ubi vide omnino. & in l. si manifeste. ubi est casus. C. de serv.

u *Alveum.* Alveus fluminis an sit communis sicut aqua, vide Barto. in tracta. de alluvi. 1. lib. ver. item videndum est, utrum & Bald. in c. ex literis. pen. col. de proba. & vide Bart. in tract. Tyb. lib. 1. 6. char. vers. item videndum est utrum jurisdictio.

x *Quasi possessio.* Quasi possessio probatur per usum 30. dierum ad minus no. per Bart. & Alex. in l. 1. §. 1. de itin. act. que priva. & plenius in l. sicuti. §. sed si queratur. per Bart. si serv. vend. Ang. in l. si quis. §. differentia. de acquir. poss. & in l. 3. & ibi Alex. C. de acquiren. poss.

y *Iure facultatis.* Facultas libera intelligitur, dum modo juris ordo servetur. Bald. in §. ad h. ec. de puce juram. fir.

z *Fluens.* Aquā per se fluens per certum locum non inducit consuetudinem vel præscriptionem. Bald. in c. 1. §. si quis de manso. 7. colum. in vers. sic. sed nunquid aqua. de controver. invest. Et vide supra per Bart. Cæpol. tit. de serv. urb. præd. c. 22.

aa Inj



aa *Ius piscandi.* Piscations sunt permissæ, vel prohibitæ secundum consuetudinem, *l. si quispiam. C. de diver. & temp. præ. Instit. de rerum div. §. flumina. Iacob. Alva. Padua. in cap. 1. quæ sint rega. Bart. Capol. in l. inter publ. §. 1. D. de verb. sign.*

bb *Aqua.* Aqua veniens ad fundum meum ex fundo vicini jure servitutis per cloacam vel aquæductum, non potest per me concedi alteri, ex illo aquæduct. *l. ex meo. & ibi Bart. ff. de serv. rust. præd. quod est verum, nisi postquam est ingressa in fundum meum.*

*Nocet Gajo.* [ *vid. pag. 404. lin. 10. ab ult.* ] Nocere alteri quis non debet, etiam ut sibi profit, *in Specul. de 1. & 2. decret. §. 5. ver. porro: & contrafaciens non debet audiri, in Specu. de fen. §. 2. ver. 11. nisi faciat animo consulendi sibi, non animo nocendi. eo. §. versi. 12.*

dd *Actio directa.* Actio directa quæ dicatur, *vide Bald. in l. ex legato. C. de leg. in l. debito. & in l. ex asse. per Bart. ad Treb.* Item actionis directæ effectus varios *vide apud Specu. de actio. seu petit. §. 2. versic. summa. & sequen.*

ee *Utilis.* Actio utilis præfertur directæ. *Bald. in l. fin. §. q. C. de edict. divi Adr. toll. Specu. de empt. & vend. §. 7. ver. sed pone statutum. ubi vide in titu. de proc. §. fin. in princ. & vers. sed queritur. & seq. & per Bart. in l. procu. & Bald. in c. 2. §. fin. de lege. Corra.*

ff *Modica læsio.* Modica læsio non facit dari rest. in integ. *in Specu. de rest. in integ. §. 2. ver. & scias.*

gg *Conventio.* Conventio est contractus nominatus ex communi usu loquendi, *vide Paulum de Castr. in consil. 41.*

hh *Actio confessoria.* Actio confessoria est in rem, & competit domino pro servitute, & sic pro jure incorporali, *l. 1. in prin. & ibi Bart. si servit. vend.* Item datur contra impediendum usum servitutis, *l. si quis. §. a gi si servit. vend. & l. si forte. §. etiam eod. tit.* Item ut destruatür ædificium factum contra servitutem, *l. fin. D. eod. tit.*

ii *Reficere.* Adde Bart. & Alexand. in §. si quis ædificium, per glo. in l. 1. §. pen. de mor. infer. facit. c. consuluit. de Indæis. & l. fin. C. eod. tit.

kk *Æstas.* Æstas an & quando incipiat, *l. 1. §. æstatem. & ibi gloss. de aqua quor. & æsti. Bart. in l. 2. §. æstas. D. ne quid in loc. publ.*

ll *Genus.* Genus non possidetur, nec est in dominio alicujus. *Bald. in l. 2. in fin. principij. C. communia de lega.*

mm *Species.* Species cum petitur, quid sit exprimendū in libello *vide in Spe-*



*in Specul. de lib. conc. ver. juxta. in 5. colum. versi item non valet. Et species derogat generi ex tacita voluntate contrahentium. Bartol. in l. sed si. D. pro socio.*

*nn Specus. Specus quæ dicatur, vide Spec. de causa poss. & proprio. §. 4. versi. sed & si.*

### De aqua pluvia arcenda.

#### CAP. V.

- 1 *Aqua pluvia dicitur, quæ de cælo cadit, aut imbre extrescit, vel colorem mutat.*
- 2 *Actio de aqua pluvia arcen. ad hoc ut competat, quæ requirantur.*
- 3 *Prædium rustico an actio de pluvia arcenda competere possit.*
- 4 *Libellus in actione de aqua pluvia arcen. quomodo formari debeat.*
- 5 *In actione de aqua plu. arcen. quare veniat, illud quod futurum est.*
- 6 *In actione de aqua plu. arcen. dato quod damnum quod post litem contestatem contingit, veniat iudicis officio, quare tamen in libello de iudicis officio mentio haberi debeat.*
- 7 *Positiones actoris in actione de aqua plu. arcen. quomodo formari debeant.*
- 8 *Positiones rei in actione de aqua, &c. quomodo fiant.*

**E**ST etiam utile hic ponere naturam aquæ pluviae arcendæ, maxime quantum spectat ad materiam judicalem, in qua materia prodita est actio de aqua plu. arcenda. Sæpe enim contingit, quod propter opus manu factum in agro alicujus, prædium alterius aqua pluvialis nocere potest. Unde consulitur domino istius prædij, cui illa aqua pluvia noceret: per actionem specialem, videlicet per actionem aquæ pluvie arcendæ, per quam opus factum tenetur destruere expensis suis, & damnum post litem contingens emendare, & si possidet opus ab alio factum tenetur præstare patientiam, ut destruat, ut *D. de aqua plu. arcend. l. 1. §. 1. & 2. & l. si tertius, §. penult. & ultim.* \* Et in primis sciendum est, quod dicitur aqua pluvia illa, quæ de cælo cadit, aut imbre extrescit, vel colorem mutat: quia aqua conjungitur aquæ pluviali, sicut contingit in multis fluminibus, & ff. *ead. l. 1. §. aquam pluviam. & §. in summa.* Item est etiam notandum, quod dicta rubrica sic intitulatur *secundum glo. super ea: de aqua, & aqua plu. arcen. & de actione aquæ pluvie arcen.* Et ita multi libri habent: & sic habebat Roge. secundum Roffe. *in dict. tit. in rubr. tractat. de aqua, quæ non est pluvia. C. de servit. & aqua. & secundum hoc hæc rubrica tractat de aqua quæ non est pluvia, & de ista aqua non plu. dicit in l. si prius, in 1. & 2. responsa. eod. tit.* De alia aqua tractat

totus



# DE SERVIT. RUST. PRÆD.

totus fere tit. tractat etiam de actione aquæ plu. arcend. & ad hoc ut ista actio competat, octo sunt necessaria *secundum Rosfred. in hoc tit. in suis libellis.* \* Primum, quod quis opus manu faciat, *D. eod. l. 1. §. hæc autem actio.* Secundum, quod in suo loco opus id faciat. Cæterum si opus natura loci sit, ut si ex fundo tuo aqua naturaliter decurrat in meo sine opere tuo, non habet locum hæc actio. Item si in publico loco fiat, similiter non habet locum, *D. eod. l. 1. §. hæc autem actio, & l. apud Trebatium, §. aqua plu.* Tertium, quod propter illud opus aqua nocere possit, non tamen nocuerit, nisi post litem contest. *ut D. eod. l. 1. §. 1. & 2. & l. si tertius, §. officium, & D. de statu libe. l. Labeo,* secus si non noceret, sed lucrum auferat, *ut d. l. 1. §. idem ajunt, aquam publ. & §. sicut licet.* Quidam *ut refert ibi glo. 2.* dicunt, quod aliquando datur, quando lucrum aufertur : *ut l. 2. §. item Varus.* Sed Dyn. dicit contrarium, quod ille text. non facit, cum ibi videatur damnum dari non patiundo aggerem naturalem refici, *& vide quod dicam in versicul. 8.* Quartum, quod illa aqua sit pluvialis mixta ad hoc, ut locum habeat hæc actio directa. *l. apud Trebatium, §. 1. ff. eod.* Si autem alia aqua damnum dedit, tunc locum habet utilis secundum quosdam : sed secundum alios locum habet negatoria, *ut ff. eo. l. 2. §. & si prius, & §. placuit, aut actio in factum datur, ff. de præscrip. verbis. l. quoties.* Quintum, quod aqua possit nocere agro, & sic prædio rustico, non autem ædificio, aut oppidi, vel domui, & sic prædio urbano : tunc enim habet locum negatoria, *ut ff. eod. l. 1. §. item sciendum, & §. pen.* \* Sed quæritur, an pro prædio rustico tantum hæc actio competat ? Responde non, secundum Rosfred. Ratio est : cum quis aliquid in suo facit, contra eum nullam habeo actionem : sed pro futuro damno specialissimam habeo hanc actionem. In prædijs autem urbanis locum habet negatoria, quæ competit quando quis facit in alieno, quod jure servitutis facere non potest, *ff. si serv. vend. l. 2.* Sed hæc ratio non est clara. Ideo dic, quod ratio potest esse, quia favore agriculturæ in primis hæc actio specialis fuit introducta. *l. 1. §. de eo opere, cum duobus §. sequen. ff. de aqua plu. arce.* Sextum requiritur, quod causa nocendi factum sit opus. Cæterum si causa colendi agrum & arandi, & fructus percipiendi factum sit, non habet locum ista actio, *ut d. §. de eo opere.* Septimum, quod opus illud factum sit ignorante eo, cujus prædio aqua nocere posset, sed eo sciente cessat hæc actio, *ff. eo. l. Labeo, §. 1. & l. sed hoc ita. & l. in concedendo.* Octavum, quod damnum futurum timeatur, sed ubi lucrum auferre possum, non te-

K k k

neor.



neor. Nam si opus facit in sua re, & sic venæ putei tui præcisæ sunt, non teneor hac actione, ff. eod. d. l. 1. §. hæc autem actio. §. denique. & est simile, ff. de damn. infect. l. Proculus. de quo plene dixi supra in præcedenti quaestione principali, versicul. quarta quaestio principalis potest ex prædictis decidi, & adde quod dixi supra in versicul. 3. Sed ultra prædicta etiā requiruntur sex. Primum requiritur, quod opus fiat in privato, secus in publico. l. Trebatium. §. aquæ pluviae, D. eod. Secundum, quod nō sit factū publica autoritate, puta principis autoritate vel senatus, a. ut l. quod principis, D. eod. & l. 2. §. Cassius autem, eod. titu. Tertium, quod extet memoria facti operis, alias non reputatur manu factū, sed naturale, & sic esset tolerandum, ut dict. §. Cassius autem. Quartum, quod sit factū ad excludendam aquam, quam naturaliter tenebatur recipere ille, qui fecit, vel saltem tenebatur recipere jure servitutis, l. prima. §. Neratius scribit, ff. eodem. Secus si ad excludendam aquam, quam naturaliter vel jure servitutis recipere non tenebatur, ut l. 2. §. penultim. ubi est casus singularis, ff. eodem. Quintum, quod ille, cui nocet, non teneatur jure servitutis recipere talem aquam, quæ derivetur opere manu facto: secus si jure servitutis tenetur recipere, dict. l. 2. §. fin. Sextum, quod ille contra quem agitur, sit dominus illius fundi, ubi opus factum est, si ipse facit, agit ut removeat suis expensis, si alius sine sui voluntate agit, ut præstet patientiam, ut not. gloss. in l. 1. in princ. ff. eod. & habetur in l. apud Trebatium. §. aquæ pluviae. & per Cyn. in l. post venditionem, ff. eod. \* Libellus autem in hac actione ita formari potest: Coram vobis ego Luc. Zuf. compareo contra M. qui tale opus fecit in prædio suo, propter quod aqua pluvia damnum agro meo dare potest, vel prædio meo nocere: unde opus illud amoveri, & damnum quod post litem contestatam contigit refarciri peto: & pro opere destruendo propono actionem aquæ pluv. arcendæ, & pro damno postea contingente propono officium judicis. Et quod ita recte concipiatur libellus, probatur in l. 1. §. 1. & 2. & §. de eo opere, & l. in summa, & l. si tertius. §. officium, ff. de aqua pluv. arcen. Sed videtur quod recte libellus iste non sit conceptus propter duo, primum est, quia non potest videri in iudicium venisse, quod post litem contestatam contingit. ideo alia interpellatione opus est, ff. de judic. l. non potest videri, & l. non quemadmodum. eod. titul. Item de ijs rebus quæ futuræ sunt, iudicium institui non potest: ut d. l. non quemadmodum. qui tractus futuri temporis non spectat ad iudicem. l. 1. in princ. ff. de usu. Sed dic quod illa l. non potest videri, non obstat: quia



quia non loquimur in re prorsus alia, sed in alia specie, ff. de ædil. edi. l. ædiles. §. item sciendum, & ibi plene scripsi illa l. non quemadmod. non obstat: quia res illa non venit in iudicium, quæ nullo modo advenit: sed si incipit deberi, venit in iudicium, & ideo quod futurum est, ff. de peculio. l. quæsitum. §. 1. D. de po. l. 1. §. non tantum. \* Sed quæritur, quare in actione præfenti, videlicet aquæ plu. arcend. venit etiam illud quod futurum est. Respondeo propter naturam ipsius actionis, quæ tantum futura damna respicit, ut supra dixi in versic. 3. sicut actio quæ citur ex novi operis nunt. etiam similiter respicit tantum futura damna. l. 1. §. 1. D. de nov. ope. nunt. licet regulariter omnes aliæ actiones respiciant præterita: ut in l. Attejus, §. in hoc iudicium, de aqua pluvia arcen. Et in hoc ideo, quia opus jam factum erat, ideo si futurum damnum venit, quod post lit. contestata, contingit, non est mirum. imo plus in hac actione admittitur actor: quia solum futurum damnum timetur, ut supra dixi. \* Quæritur, posito quod damnum, quod post litem contest. contingit, veniat officio iudicis, ut dictum est, quare habetur expressa mentio de officio iudicis in libello? Nam videtur quod non deberet fieri expressa mentio: quia etiam si non peteretur in libello, nihilominus si damnum post litem contestatam contingeret, officium iudicis veniret, sicut regulariter est in omnibus, & maxime in his, ubi officium iudicis deservit actioni. nam dicitur regulariter, quod ea quæ post litem contestatam contingunt, nominatim exprimenda non sunt: sicut in hoc, ex fructibus, & expensis, & alijs, quasi dicat, ita valde pertinent, quod si non petatur in libello, dummodo de his in iudicio fiat mentio, nihilominus veniunt, ff. de ædil. edi. l. ædiles, §. item sciendum. Item alia ratione videtur, quod non sit necessariū facere expressam mentionem in libello de officio iudicis: ubicunq; actio proponitur, cui officium iudicis deservit, sufficit si sola actio proponatur: ut in actione quod metus causa. l. metum, §. ex hoc edicto, D. quod metus causa, & l. 4. C. de pos. & vide not. per Doct. in l. 4. §. hoc autem iudicium. ff. de damn. infecto. Et multi propter metum istarum objectionum dicunt libellum ita simpliciter esse concipiendum. Ego B. ago contra M. actione aquæ plu. arc. ut opus factum debeat remove, propter quod aqua plu. prædio nocere potest, & ad hoc propono actionem aquæ pluviae arcen. nec faciunt mentionem in libello de officio iudicis, dicunt tamen damnum datum post litem contestatam dicendo: Domine iudex, tale damnum contingit post litem contestatam, reducite hoc ad memoriam, ut officio vestro debeatis,

K k k 2

cum in



- eum in estimationem illius damni condemnare. Sed dicit Rofr. super hac actione sibi videri libellum, tunc de jure bene conceptum. In omnibus enim ubicumq; aliquid officio judicis proponitur, in libello judicis officium recte proponitur, & ponit unum exemplum: in rei vendic. veniunt fructus officio judicis, & non jure actionis: quia si jure actionis venirent, esset mixta bonæfidei, sicut petitio hæreditatis. Sed illa rei vindicatio est stricti juris: & tamen judicis officio veniunt fructus etiam percipiendi à malæfidei possessore, & sine titul. *C. de rei vend. l. certum, & ff. eod. l. qui restituere.* Unde in rei vindicatione putat sic esse dicendum: peto per rei vend. rem cū fructibus percipiendis, & pro rei vend. & pro fructibus propono judicis officiū, & hoc modo nō errares secundū me. \* Positiones autē vel capitula potest actor ita formare: Ego B. dico, quod tu fecisti opus manu in prædio tuo. Itē quod per illud opus aqua plu. nocere potest prædio meo. Item prædiū illud cui nocere potest, est rusticū. Item illud opus fecisti animo nocendi. Item illud opus me ignorante fecisti. Item propter illud opus aqua plu. damnū mihi inferre potest. \* Positiones vero & capitula rei ita formabis: Ego dico, quod opus illud naturaliter ita se habet. Itē prædium illud est urbanum. Item fecisti mihi pactum, ut liceat mihi ædificium ita habere. Item tanto tempore stetit sic illud opus, quod ejus memoria non existat. Item illud ædificium lucrum tantum tibi affert. Item domus tibi conjuncta est illi prædio, in cujus loco ædificium illud factum est. Item illud opus feci te sciente. Potes etiam colligere alias positiones seu capitula, tam ex parte actoris, quam rei, ut colligi potest ex his quatuordecim, quæ dixi esse necessaria in act. aquæ plu. arcen. vide supra in 8. quæ principali, vers. quæro nunc de alia quæstione principali quotidiana, usque ad fin. illius quæst. 8. principalis.

## A D D I T I O.

a *Senatus.* Senator est illustris, & est de magnis judicibus. in *Specul. de jur. omni. in vers. magni.* & hoc titul. hodie utitur populus Rom. qui semper senatorem appellat illustrem, quod nota. ut scias reddere rationem Aylī Capitolij.

De cloacis purgandis.

## CAP. VI.

1. *Cloaca quid sit, & quid tubus, & quid fistula, & quid eorum appellatione veniat.*
2. *Interdictum de cloacis, &c. quando locum habeat.*

3. *Ultra-*



- 3 *Ultramontanus si juraret se de mense Augusti Romæ moraturum, non teneretur Romæ morari, ne talis juramenti occasione viua temporalis amicitia posset, si Romæ moraretur.*  
 4 *Interdictum de cloacis coram quo iudice intentari possit.*  
 5 *Libellus in actione de cloacis quomodo formandus sit.*  
 6 *Interdictum de cloacis locum habet, etiam si aliquis eo utatur vi, clam, vel precario.*  
 7 *Positiones actoris in actione de cloacis, quomodo formari possint.*  
 8 *Positiones rei in actione de cloacis, quomodo formari debeant.*

**V**tile & conveniens est etiam sibi subijcere interdictum de cloacis purgandis: quia multoties cum quis reficere cloacam suam vel purgare vult, ab alio impeditur. & introductum est interdictum de cloacis purgandis. Item etiam, si aliquis vellet de novo facere cloacam, & ab alio prohiberetur. Item quia sæpe aliquis mittit in cloacam meam, quod non debet mittere, vel quod missum est in cloacam impedit: ideo prodictum est interdictum restitutorium, *D. de cloacis, l. 1. §. 1. & §. deinde. & l. ult.* licet ista sint duo interdicta, *ut d. l. & ibi per gloss. & Bart.* & de his duobus interdictis Ioan. in arbore actionum fecit duos titu. tamen Rosfred. in *libellis suis.* fecit unum tantum titulum, videlicet de cloa. purg. brevitatis causa, qui dicit quod ad hoc ut competat hoc interdictum, ista sunt necessaria. \* Primum, quod sit cloaca. Est autem cloaca locus concavus, per quem colluvies quædam fluit, *D. de cloac. l. 1. §. cloaca.* Et cloacæ appellatione etiam tubus & fistula continetur, *ut d. l. prima. §. cloacæ appellatione.* & tubus secundum glo. ibi est foramen cloacæ, unde purgatur colluvies aquæ. Fistula est aliud instrumentum ad idem, & ex hoc infert Bart. ibi ad quæstionem statuti dicentis, si quis offenderit aliquem in domo, punitur certa pœna: quia offendens in ostio domus, dicitur in domo offendisse, de quo dic, *ut ibi per Bart. & per eundem in l. cætera, §. hoc senatus, el 2. de legat. 1. & ibi per Dd. & Bald. in d. l. data opera, qui accus. non poss.* & adde quæ dixi in 1. libr. in tit. de claustro. cloaca, porticu. & in titul. de ostio sive porta. Secundum, quod quis prohibeat te volentem purgare vel reficere cloacam, vel si quid est immisum quo usus cloacæ impediatur, quod removeri debeat, *D. eod. l. 1. in princ.* Tertium, quod ille qui vult reficere vel purgare cloacam, caveat de damn. infect. *ff. eod. l. 1. §. 1.* Et si quis velit cloacam privatam in publicam mittere, vel cloacam facere quæ haberet exitum in publicam cloacam: quia non est impediendus, *ut d. l. 1. §. idem Labeo, & §. final.* licet novam cloacam in loco public. facere nō possit, *ut l. fin. eod. tituli, & ibi hoc not. Bart.* \* Item habet locum hoc

K k 3.

interdi-



- a interdictum, quando cloaca ex ædibus tuis in ædes vicini a pertinet, *ut d. l. 1. in princ.* & appellatione ædium continetur ædificium, hoc est, ex ædificio in proximum agrum, *ut dict. l. 1. §. deinde ait prætor.* Item si quis habet usum cloacæ privatæ, clam vel precario sibi non nocet. Item si denunciatur novum opus, contemni potest, *D. eod. l. 1. §. hoc interdictum, & §. quod si quis mihi.* Et est ratio, quia talis nuntiatio est à lege improbata propter publicam utilitatem, *ut not. Bart. in d. l. 1. §. fin. & est casus in l. de pupillo, §. si quis rivis, D. de nov. ope. nun.* qui assignat eandem rationem, quod publicæ salutis & utilitatis intersit, cloacas & rivus purgari. & ideo pulchre etiam dixit text. *in d. l. 1. §. curavit, D. de cloacis,* quod hoc pertinet ad salubritatem civitatum & ad tutelam. Nam cœlum pestilens & ruinas minantur immunditię cloacarum, si non reficiantur. Et ideo Romæ tempore quo veri Romani dominabantur, quia habebant de istis cloacis & aquæductibus tam publicis quā privatis magnam curam, *ut apparet in dict. tit. de cloacis, & C. de aquæductu. lib. 11.* habebant aerem salubrem, & erat sanum ibi morari, *ut dicit glo. 7. quæst. 1. cap. qualiter, per illum tex. & vide ad hoc Albe. de Ros. in l. si quis mihi mandaverit, in prin. D. mandat.* \* Licet hodie non sit sanū de n. esse Augusti morari Romæ, in tantum, ut si quis ultramontanus juraret se moraturum Romæ in mense Augusti, non teneretur morari: quia occasione talis juramenti posset vita temporalis amitti, si Romæ moraretur, *ut dicit gloss. not. in c. vero, extra de jurejur.* Et hoc forte est, quia erant cloacæ ibi, quidam dicunt propter quendam ventum qui ibi regnat. Prædicta procedunt in cloaca privata: quia hoc interdictum de illa tantum loquitur. publicæ enim cloacæ publicam curam merentur, *ut l. 1. §. hoc autem interdictum propositum, D. de cloacis,* & pro publicis cloacis competit aliud interdictum, ne quid ad cloacam publicam immittatur, vel quid fiat, *ut d. l. 1. §. fin. & adde quod possum facere cloacam de novo inter ædes meas & vicini illo invito, & contradicente seu novum opus nunciante, ut §. si quis mihi purganti. & l. fin. eod. titul.* dummodo si in via publica velim cloacam facere, ipsam faciam consentiente illo, cui publicarum viarum cura commissa est, *in d. l. fin. & ita tenet Rosfr. in hoc interdicto, in fin. quæ l. fin. vult, quod habeat locum aliud interdictum ad exemplum prædictorum, videlicet ne facienti cloacam vis fiat, quominus publicam cloacam facere liceat.* Et ita etiam tenet Specu. *in titu. de causa poss. & proprie. §. 1. in ultim. colum. versi. sed nunquid.* Imo plus dico, & hoc bene not. quia hoc interdictum competit, ut



tit, ut in vicini ædes dominus veniat, & rescindat pavimenta, cloacæ pur-  
 gandæ gratia: si tamen paratus sit restaurare id quod ex necessitate refici-  
 endæ cloacæ causa rescindit, quod cautio damni infecti non est interpo-  
 nenda: *ut est text. notabilis cum gl. l. prætor ait quominus. §. unde Flavi-  
 us. ff. de cloacis.* \* Item dubitari potest coram quo iudice istud interdictum  
 intentari possit? dic coram quolibet prætore de cloacis potest agi, *per l.*  
*1. ff. de cloac.* sed gl. & Bart. ibi dicunt, quod debet peti licentia faciendi  
 ab eo qui potest concedere, postea poterit agere coram quolibet iudice.  
 Et adverte quia in istis interdictis Specul. *in titul. de causa poss. & proprie.*  
*§. privata. in ult. col. versic. pen.* formavit duplicem libellum, secundum  
 quod interdictum hoc habet duo capita, *ut l. 1. §. 1. ff. eod. ut dixi supra*  
*in princ.* sed Rofr. *in hoc tit.* formavit alios duos libellos ad idem: & pri-  
 mo sic: Coram vobis, &c. compareo ego B. & conqueror de M. qui me  
 prohibet cloacam meam, quæ est in tali loco inter me & ipsum reficere,  
 vel purgare, unde ne me prohibeat vel impediatur, ago contra ipsum, & ad  
 hoc propono interdictum de cloacis, vel actionem in factum ejus loco sur-  
 rogatam: & ita concipias libellum, quando vis reficere, vel purgare, si  
 autem aliquid immisit per quod impediatur usus cloacæ, ita dices: \* Co-  
 ram vobis A. compareo ego B. & conqueror de M. qui in cloacam meam,  
 quæ est inter me & ipsum, immittit talia, per quæ usus meus in illa cloaca  
 impeditur: unde quod illa removeat, ago contra ipsum: & ad hoc pro-  
 pono interdictum de cloacis vel actionem in factum surrogatam loco in-  
 terdicti: & quod ita recte concipiatur in hoc interdicto libellus, *probatur*  
*in l. 1. in princ. ff. de cloac.* Sed videtur quod non habeant locum ista in-  
 terdicta ut possit ita concipi libellus: nam aut competit mihi jus habendi  
 cloacam, aut non. in primo casu, si jus mihi competit, possum prohibere  
 illum qui me impedit reficere vel purgare, vel aliquid immittere, per ne-  
 gatoriam, vel possum habere confessoriam ad vendicandam illam servitu-  
 tem liberè. *D. de vi & vi arm. l. idemque. §. unde vi.* & ideo frustra vide-  
 tur quod competat hoc interdictum. In secundo casu si non competit mi-  
 hi jus, potest me per negatoriā prohibere: quasi non sit mihi jus in suas æ-  
 des, vel in commune solum aliquid eo invito immittere vel mutare: cum  
 in re communi melior sit conditio possidentis. *D. commun. divid. l. Sabi-  
 nus.* \* Item econtra videtur, quod etiam si jus non habeat, nihilominus  
 possit facere cloacam. nam in hoc interdicto etiam si quis utatur vi, vel  
 precario: tamen habet locum hoc interdictum, in alijs interdictis se-  
 cus est,



cus est, ut l. 1. §. hoc interdictum. D. de cloacis, ut supra dixi. Sed ad hoc respondet Refr. in hoc interdicto, circa fin. quod in utroq; casu potest intelligi, siue haberet jus, siue non. si enim habet jus, & competit sibi confessoria, non propter hoc tollitur interdictum: imo locum habet, quia illa confessoria petitorium continet. ut l. 2. §. 1. D. si serv. vendic. & hoc interdictum est poss. ut patet per l. 1. D. de cloa. & nota per Specu. in titu. de causa poss. & proprie. §. privata, & hoc videmus in usufructuario, nam licet usufructuarius habeat confessoriam, nihilominus habet interdictum unde vi: ut D. de vi & vi armata. l. idemque. §. unde vi. Si autem non habet jus, est sibi utile & necessarium hoc interdictum. sufficit enim sibi talis qualis possessio. Nec dubitet aliquis ex eo, quod prætor fecerit mentionem in interdicto de hoc verbo, pertinet. unde videtur quod pertinere debeat saltem jure dominij, sed hoc ad factum extenditur, scilicet pertinet, id est, dirigitur, pervenit, & extenditur. D. de cloacis. l. 1. §. quod ait prætor. \*

7 Positiones autem & capitula actoris ita formari possunt: Ego B. dico quod illam cloacam volebam reficere vel purgare. Item quod inter me & te in tali loco est cloaca, ut l. prima. §. cloaca. D. eodem. Item quod tu me prohibuisti. d. l. prima. in princip. Item quod volui, & volo tibi cavere nomine damn. infect. ut dicta. l. prima, §. primo. & §. si quis purganti. Item quod tu immittis tale quid propter quod usus cloacæ meæ impeditur. \*

8 Reus vero potest ita positiones & capitula econtra formare. Ego M. dico, quod inter te & me in tali loco, in quo dicis, constituisti mihi servitutem, ut nihil ibi possis me prohibente, si hoc actor confiteatur, absoluitur reus: Item dico, quod quando volebas reficere vel purgare cloacam, ego petij à te, ut caveres mihi nomine damn. infect. Item quod tu cavere recusasti. Item quod te Titius tantum prohibuit. & de his positionibus, & capitulis habetur per Refred. in hoc interdicto. & per Specul. in titu. de caus. possess. & proprie. §. privata. in ultim. colum. in princ. versic. sed nunquid licet mihi cloacam facere, & in illo §. privata. ponuntur formæ libellorum, positiones actoris & rei in omnibus interdictis spectantibus ad materiam aquæductus, de quibus supra dictum est. & ideo ibi omnino videas. Et adde circa istam materiam cloacæ, quæ dicam infra de servitute cloac.

## ADDITIO.

2. *Ædes vicini &c.* Ædificans non præsumitur facere animo nocendi vicino.



vicino. glo. & Bart. in l. fluminum. §. fin. D. de damn. infect. Bart. in l. 1. §. denique. de aqua plu. arcen. Et vide supra per Bart. Cap. de servit. urb. c. 39.

De servitute aquæ haustus.

## CAP. VII.

- 1 Servitus aquæ haustus quid proprie sit.
- 2 Servitus aquæ haustus an servitus dicatur.
- 3 Servitus aquæ haustus an realis vel personalis sit.
- 4 Servitus aquæ haustus an sit nominata vel innominata.
- 5 Servitus aquæ haustus an sit rustica vel urbana.
- 6 Servitus aquæ haustus quomodo & qualiter & quando constitui possit.
- 7 Servitute aquæ haustus quomodo quis uti debeat.
- 8 Servitus aquæ haustus quomodo amittatur.
- 9 Pro servitute aquæ haustus qua actione agatur.
- 10 Statuto si prohibeantur mulieres portare perkus, an fictus & contrafactus portare valeant.
- 11 Interdicta de fonte, &c. & de fonte refic. ad hoc ut competant, quæ requirantur.
- 12 Libellus in interdict. de fon. & de fon. refic. quomodo formari debeat.
- 13 Positiones interdict. de fon. & de fon. refic. quomodo formentur.

**S**ervitus \* aquæ haustus, est jus hauriendi aquam de puteo *a* vel fonte, *a* vel de alia aqua vicini. Et ita vult Azo in summa. C. de serv. §. haustus aquæ, sed ego addidi, Vel de alia aqua: ut omnem aquam comprehendat, ex qua jus hauriendi aquam haberem, *argum.* l. 1. in fin. D. de fonte. \* Se- *2* cundo loco, in dubium revoco, an aquæ haustus servitus dicatur? Et breviter respondeo servitutem esse, ut Institut. de serv. §. inter rusticorum. & l. 1. §. 1. ibi, sicut discretæ sunt servitutes ductus aquæ & haustus aquæ. D. de fonte. l. si prius. §. via publica. D. de aqua plu. arcend. & l. Mela. §. fin. D. de ali. & cib. leg. & probatur per text. cum gloss. in l. 1. §. in prædijs. D. de serv. rust. prædio. quod intellige quando debetur jus hauriendi aquam necessariam agro vel laboratoribus in eo agro, ut not. gloss. in d. §. inter rusticorum. & probatur in dict. §. fin. & ibi hoc vult Paul. de Castr. qui dicit, quod intelligit illum text. quando servitus aquæ haustus acquiritur per habentem prædium vicinum pro utilitate ipsius prædij, & tunc dicitur servitus realis, alias secus, ut nota. per gloss. & Dd. in l. ut pecuniam. D. de servit. & l. pecoris. D. de servit. rust. præd. & per gloss. Bart. & Dd. in d. l. Mela. §. fin. quod declara, ut plenissime dixi supra in 1. lib. in princip. post distinctionem servit. in versic. sed dubium pulchrum & subtile, quomodo cognoscatur, &c. & in titu. præcedenti. 2. quæst. principali, ubi plene *dispu.*



- disputatum est, an huiusmodi servitutes sint reales vel personales : & quæ sit utilitas hoc intelligere. \* Tertio dubitari potest, qualis sit ista servitus, & primo an sit realis vel personalis. & hoc patet ex his quæ proxime dixi. \* Quarto an sit nominata vel innominata. Et glo. in l. 1. §. in prædijs, de serv. rust. præd. tenet quod ista servitus & aliæ ibi positæ sint innominatæ : & hoc ibi sequitur Paul. de Castr. Sed ego aliqua dixi supra in 1. lib. in 2. divisione servitutis, versic. 2. divisio servitutis est, dic ut ibi.
- 5 \* Quinto, an ista servitus sit rustica vel urbana : collige ex his quæ dicta sunt in 1. lib. in 4. divis. servitutis, versic. 4. divisio servitutis est. \* Sexto
- 6 quæritur, quomodo & qualiter & quando constitui possit hæc servitus ? Et dic quod potest expressim concedi jus hauriendi aquam, & inest iter ad fontem vel aquam, & si concedatur jus ad fontem, inest & haustus aquæ, ut l. 3. §. qui haustum, D. de serv. rust. præd. & not. gloss. fin. in l. quamvis. C. de fidejusso. & Azo in summa. C. de servit. §. haustus aquæ. Et prædicta intellige, quando tenet concessio haustus aquæ, puta quia est facta in fonte privato, si autem non teneat, quia facta in flumine public. tunc non tenet itineris tacita concessio, quæ expressim ad flumen publicum fieri potuit, ut d. l. 3. §. ult. Et est ratio, quia quando expressum est invalidum, nec valet quod tacite inest. Simile habetur. C. si pen. appel. mors. inter. l. si is qui. D. de don. inter vir. & uxor. l. si sponsus. §. si maritus. & not. per glo. & Dd. in d. §. fin. & non solum si concedatur jus hauriendi aquam simpliciter, venit iter, ut dixi per d. l. 3. §. fin. sed etiam si concederetur haustus tantum : ut probatur in d. §. fin. ver. tantum. & l. 1. §. 1. D. si ususfruct. pe. & ibi gloss. in versic. aditus. & per l. per servum. §. 1. & ibi glo. D. de usu & hab. & l. si ita scriptum. §. regula. D. de libe. & post. Item ista servitus aquæ haustus imponi potest ac consuevit, quando aqua est perennis, sed duci non potest ut putealis : & quæ ita est submersa, ut defluere extra meatus suos, & usui esse non possit, ut est text. in l. 1. §. loquitur. D. de aqua quotid. & æsti. Item aquæ haustus potest per eundem locum ut hauriatur, pluribus concedi, sicut aquæ ductus, ut eisdem vel diversis diebus & horis ducatur vel hauriatur, si aqua sufficiens est, ut l. 2. §. 1. & fin. D. de serv. rust. præd. pro hoc l. Lucio. D. de aqua quoti. & æsti. & adde quæ dixi in titul. præced. in 6. & 7. quæ. principali. Item potest cōcedi uni ut alteri cedat, ut l. cum essent. §. 1. in fin. & ibi per gloss. & Dd. D. de serv. rust. præd. Item non potest hæc servitus aquæ haustus imponi in alieno, nisi vicinum habeat fundum ille, cui servitus constituitur. l. ergo. D. de



*D. de servit. rust. prædio.* nec potest ultra concedi quam quatenus ad eum fundum opus sit, *ut d. l. ergo. in fin. & not. Bart. in l. eadem. §. Cato. ff. de verb. oblig. in 6. qu.* Item via publica interveniente servitus hauſtus constitui potest: & non solum si via publica interveniat, sed etiam si flumen publicum, si non sit impedimento tranſeunti magnitudo fluminis, puta quia vado transiri potest. *l. si prius. §. via publica, cum §. sequ. ff. de aqua plu. arcen.* sed loco religioso vel sancto quo fas non sit uti, tunc non potest servitus hauſtus constitui, vel si in medio sit fundus alienus inter me & te, nisi medius dominus iter ad tranſeundum concesserit, *ut d. l. si prius. §. sed si fundus*: Similiter si ex flumine publico hauſtu aquæ velim uti, & illi flumini ager tuus proximus sit, iter ad flumen concedi potest, alias ad flumen pro aqua haurienda ire non posset, *ut est casus not. in d. l. si prius. §. fin. cum glo. de aqua plu. arcen.* Et est ratio, quia regulariter non potest quis ire per fundum alienum domino nolente. *l. divus. ff. de serv. rust. præd.* Fallit in quibusdā casibus, *ut plene dixi supra in tit. de serv. itin. ver. quæro an quis currit.* \* Septimo quæritur quomodo quis uti debeat servitute aquæ hauſtus? & in hoc cōsidera cui debeat servitus aquæ hauſtus, & quis debeat servitutem. Si quæris de eo cui servitus debetur, dic quod ipse debet uti eo modo, quo uti solitus est, vel est sibi concessum. *argu. l. 3. C. de aquæduct. lib. 11.* & debet ita uti, ut alij non cedat, nisi domino aquæ volente, *ut l. cum essent, §. 1. ff. de servit. rust. præd.* Si vero quæris de servitutem debente, dic quod non debet alias facere, propter quod tollatur hauſtus aquæ, puta ex aperto terrenum facere, & claudere, *ut est text. in l. 2. ff. de rivis. & dixi supr. titu. proxim. in 8. quæst. princ. versic. sed circa prædicta dubitari potest.* & ea quæ dicuntur in d. q. princip. possunt adduci ad declarationem hujus qu. Et adde quod ille qui habet jus hauriendi aquam, non debet etiam de publico in eo jure turbari, quo usus est tanto tempore, cujus non extat memoria, *ut d. l. 3. C. de aquæduct. & ibi per Bart.* \* Octavo quæritur quomodo & quando amittatur ista? Dic si quis habet hauſtum per tempus quo servitus amittitur, & non ierit ad fontem, nec aquam haurerit, hauſtus iter amisit. *l. Labeo. 17.* alias incipit, *si is secundum unam lectionem gloss. 1. videlicet quod ibi dicatur, non ierit. ff. quemadmo. serv. amitt. l. 1.* Item si ierit ad fontem, & aquam non haurit, ut est ibi text. *secundum aliam lect. gloss.* videlicet quod ibi non sit illa dictio Non. & ista secunda lectura est melior, quia prima non habet dubitationem, *secundum Flor. ibi. & sic not.* quod qui perdit principale *b*, perdit accessorium, vel *b*



qui amisit antecedens, amittit cōsequens. & vide quæ not. Innoc. per d. l. *Labeo. in c. cū officij. in glo. 1. vers. est not. extra de præsc.* quod sequitur An. & not. in dict. l. *Labeo.* Nec obſt. l. *ſi partem 19. in princ. eod. titu.* quia ibi loquitur in jure quærendo. l. *Labeo.* loquitur in jure quæſito perdendo. & quanto tempore amittantur ſervitutes, vide ea quæ dixi in 1. lib. in 19. qu. princip. & in tit. præcedenti in 10. q. princip. Item amittitur iſta ſervitus, ſi quis alia aqua uſus fuerit, de qua in ſervitute imponenda nō eſt actum. l. *ſi quis alia. in princ.* & l. *ſi communem. D. quemad. ſerv. amit.* & l. 1. §. *illud autem. de aqua quot. & æſt. v.* Sed quid ſi ivi per aliam viā ad hauriendum per 10. annos, nō per cōſtituta, an utrumq; ſit amiſſum, ſcilicet jus itineris, & jus aquæ hauſtus? gloſſ. in l. 3. §. *qui habet hauſtum. in verſ. ad hauriendum. D. de ſerv. ruſt. præd.* diſtinguit, ſi hauſtus eſt acceſſorius itineri, quod eſſe poteſt, ut ibi. & ſupra dixi: & tunc utrumq; amittitur: ſi contra, non: quia iter eſt acceſſorium ad aquæ hauſtum. *argum. C. ſi pendem. app. mors inter. l. ſi is.* Si autem utrumq; principaliter tenetur, iter retinetur etiā per hauſtum, ut d. §. *qui habet hauſtum. ibi, ſive hauriendi aquam. argum. C. de agri. & cenſ. l. cum ſancimus. §. ſin. lib. 11.* Multis etiam alijs modis poteſt amitti iſta ſervitus aquæ hauſtus, quos collige ex his quæ dixi ſupra tit. proxim. in d. q. princip. \* Nono quæritur, qua actione agatur: Reſpondeo, ſi quis vult ſe fundare ex eo quod cōſtituta ſibi ſit ſervitus aquæ hauſtus, & agere petitorio: tunc competit actio confeſſoria. l. 2. §. 1. ff. *ſi ſervit. vend.* & ibi plene per Flor. & Dd. & per Bart. Dd. in l. & ſi prim. ff. *de nov. oper. nunc.* Si quis vult agere poſſeſſorio, prodita ſunt duo interdicta. Unum eſt de fonte, quod competit quando quis habet jus hauriendi aquam de fonte vel puteo, vel piſcina, vel lacu, & ab aliquo impeditur. Aliud eſt interdictum de fonte reſcicndo, & competit quando quis vult fontem, vel puteum, vel piſcinam, vel lacum, quorum aqua utitur, reſcicere vel purgare, & ab aliquo impeditur. ff. *de fonte. l. 1. §. 1. & §. deinde ait.* & ita Ioann. in arbore ſua actionum poſuit duos circulos, in quibus deſcripſit hæc duo interdicta, ſecundū Spec. in titul. *de cauſa poſſ. & proprie. §. privata. verſ. porro plerunque quis habet,* & Roſred. in tit. *de fonte reſcicndo, in princ.* Et adverte quia iſta interdicta de fonte reſcicndo vel purgando competitunt pro aqua viva, & ſunt directæ: quia verba leg. & mens concurrunt. & ita loquitur totus tit. ff. *de fonte, maxime l. 1. §. hoc interdictum de cifterna eod. titul. l. 1. §. loquitur. ff. de aqua quotid. & æſt. v.* Sed ſi eſt aqua non viva, ſicut cifterna, quæ hymbribus concipitur,



pitur, ut d. §. hoc interdictum de cisterna. sicut in multis locis communiter non reperitur aqua viva, ut in Apulia, vel Venetijs. & tunc videtur, quod non competat hoc interdictum. per d. §. Tamen secundum Rosfr. in prædictis. tit. ille text. debet intelligi, quod etsi non competat aliquod interdictum de prædictis directe, quia verba edicti de fonte deficiunt: tamen utile interdictum competit: & ita etiam tenet Bartol. in d. §. hoc interdictum de cisterna. & illū text. dicit eleganter Bart. facere ad quæst. \* Statuto prohibetur sub pœna mulieres portare perlas, modo quædam mulier portat perlas, fictas & contrafactas, an puniatur pœna statuti? Et dic quod non, debent enim naturales & non fictæ esse. argum. d. §. hoc interdictum de cisterna. & ita alias judicavi in civitate Verona. Et adde quod portare perlas vel vestes prohibitas non est proprie delictum, sed quædam abusus secundum Cyn. in consilio suo, quod incipit, In studio Azardi. & talis abusus est levis, ideo propter eam quis non esset corpore puniendus. ut not. Bald. in l. quicquid. in 2. colum. C. de servis fugi. & talia statuta sunt irrationalia ideo non debent extendi secundum Bald. in l. quod non ratione. in fi. ff. de leg. & circa istam materiam statutorum prohibentium portare perlas vel certas vestes, vel localia, vide quæ not. Ioan. And. in ea quæ fiunt à iudice. de reg. jur. in 6. in mercurialibus. & per Albert. de Ros. in l. factum à iudic. ff. de regul. jur. & in suo opere statutorum in 2. parte quæst. 207. & per Anto. de Butr. in suo tractatu. de ornatu utili: & habetur per text. & gloss. 22. quæstio. 1. per totum. & ego dixi plene in l. mulieris. in princ. in 11. quæst. ff. de verbor. signif. Et adde quod pro isto jure hauriendi aquam, vel ducendi, quando quis non permittit me uti, vel amovit ipsum aquæ haustum, vel ipsam aquam, possum implorare officium iudicis, ut faciat me retinere, coercens adversarium & rei competentem formam dans: & hoc quando habebam illū usum jure servitutis, alias competeret confessoria, ut dixi in principio hujus quæstio. l. sicuti §. Aristo. D. si serv. vend. ita dicit Specul. in titu. de offic. iudic. §. 2. versum. item imploratur loco principalis actionis. \* Undecimo quæritur quot sint necessaria ad hoc, ut illa duo interdicta competere possint? & dic secundum Rosfr. in titulo de interdicto, de fonte reficiendo, quod sex sunt necessaria. Primū, quod fons sit, sive puteus, vel lacus, vel piscina. Secundum, quod in illis sit aqua viva, alias non habet locum hoc interdictum directe, sed utile, ut l. prima. §. hoc interdictum. Tertium, ut prohibeatur sive haurire aquam, sive puteum aperire, ut ibi. Quartum, quod quis velit purgare fontem, vel lacum, vel puteum, vel pi-



vel piscinam. ff. eod. l. 1. §. deinde. Quintum, quod ille qui fuit usus, fuerit usus hoc anno, non vi, non clam, non precario. ff. eod. l. 1. in principio, & §. deinde. Sextum, quod ita quis utatur vel purget eo modo, sicuti cōsuetus est uti, sive purgare. ff. eod. l. 1. §. hoc interdictum, si vero quis velit purgare fontem vel coercere aquam ne fluat, vel dilabatur, non competit

- 12 hoc interdictum. ff. eod. l. 1. §. 1. \* Duodecimo quæritur quomodo debeat formari libellus in his interdictis? Dic in interdicto de fonte potest sic formari: Coram vobis, & cæt. compareo ego B. & conqueror de M. qui me prohibet vel impedit uti aqua de fonte, lacu, puteo, vel piscina tali, cuius tales sunt fines: qua aqua usus sum hoc anno non vi, non clam, non precario. unde ne me impediatur uti, sicut usus sum hoc anno, ago contra ipsum: & ad hoc propono interdictum de fonte, vel actionem in factum: ista forma libelli probatur in l. 1. in princ. ff. eod. In interdicto vero de fonte reficien. potest ita libellum concipere: Coram vobis, & c. compareo ego B. contra Titium, qui me prohibet purgare talem fontem, vel reficere piscinam, lacum, vel puteum, cuius tales sunt fines. unde ne me prohibeat purgare prædicta, sicut est mihi jus purgandi: vel non impediatur uti, sicut usus sum hoc anno, non vi, non clam, non precario, ago contra ipsum, & ad hoc propono interdictum de fonte reficiendo, vel actionem in factum: & probatur ista libelli conceptio in l. 1. §. deinde. D. de fonte. & de his vide Rosfr. in hoc interdicto de fonte reficiendo, & per Specu. in titu. de cau-

- 13 sa possess. & proprie. §. privat. versi. porro plerunque quis. \* Decimotertio & ultimo quæritur, quomodo formentur positiones vel capitula? Et primo actor potest ita formare. Ego A. dico quod in tali loco cuius tales sunt confines, est fons, vel puteus, vel lacus, vel piscina. Item quod in illis est aqua viva, & hoc dicas, quod est aqua viva, & competit interdictum directe: sed si non est aqua viva, hoc non dicas, & competit utile interdictum, ut dixi in 7. quæst. Item quod tu prohibes me uti aqua illa, non vi, non clam, non precario. Econtra autem poterit reus ita dicere: Ego M. dico quod in tali loco fuit fons, sed desijt esse, & si hoc confitetur actor, succumbit: Item quod in illo est aqua collecta de sudoribus, & si hoc actor confitetur, succumbit: quia non competit interdictum, nisi pro aqua viva, quod intellige de directo: sed utile bene competit, ut sæpius dictum est. Item quod tu usus fuisti hoc anno aqua illa, vi, clam, vel precario à me. Item quod Titius te prohibet uti aqua illa, vel purgare fontem aliter quam usus fueris. Item vis quærere venas, sive aperire, ut D. de fonte. l. 1.

§. fin.



§. fin. & de hoc vide per Rosfr. in hoc interdicto de fonte reficiendo, & Specu. in titu. de causa poss. & proprie. vers. porro, plerunque quis habet jus.

## ADDITIO.

a *Aquam de puteo vicini.* Servitute aquæ hauriendæ de puteo vicini debet quis uti de die non de nocte. l. iter. & ibi Bart. commun. prædio. Ludo. in suis sing. qui dicit illum text. esse ad hoc sing. si non utatur de die, perdit eam, licet utatur de nocte tantum, l. sit communem. §. si is qui. quib. mod. serv. amitt. & vide supra per Bart. Capol. de serv. urb. c. 38.

b *Principale.* Principale trahit ad se accessorium, etiam preciosius ipso principali. l. hæres meus. §. final. de leg. 3. Et principale habet idem jus quod est de accessorio. in Specul. de litis contesta. §. nunc dicamus. versic. item nanquid.

De servitute pecoris ad aquam appulsus.

## CAP. VIII.

- 1 Pecoris ad aquam appulsus quid sit.
- 2 Jus pecoris appulsus ad aquam an servitus sit.
- 3 Servitus appulsus pecoris ad aquam an nominata, vel innominata sit.
- 4 Servitute appulsus pecoris ad aquam qualiter quis uti debeat.
- 5 Servitute appulsus pecoris ad aquam qua actione aliquis uti debeat, & ut competat, quod necessaria sint: & quomodo libellus & positiones formentur.

**P**ecoris \* ad aquam appulsus est, habere jus appellendi pecoris agri mei per prædium vicini ad fontem vel puteum, ut l. 1. §. in prædijs. D. de servit. rust. præd. & Institut. de servit. §. inter rusticorum & notat Azo in summa. C. de servitu. §. pecoris. \* Sed dubium est, an istud jus pecoris appulsus ad aquam sit servitus? & videtur quod non: nam pecora sunt mobilia: & in pecoribus & in rebus mobilibus non consistit servitus prædialis, sed est quædam facultas quæ sapit in dubio realitatem: & si aliquis legat mihi jus pecoris appellendi, cedit hoc legatum à morte testatoris, ita dicit Bald. in l. unica. §. libertatibus. in penult. quæstio. C. de cad. tollendis. & pro hoc videtur esse text. in l. Mela. §. fin. D. de ali. & cib. leg. In contrarium videtur, quod imo sit servitus prædio. rustic. per dictam l. 1. §. in prædijs, & ibi glo. hoc tenet, & per d. §. rusticorum cum gloss. Sed tu dic: aut pecora sunt constituta ad agrum stercoreandum, & debent vivere in fundo tuo, & tunc est servitus realis seu prædialis & rusticalis, ut in iuribus proxime allegat, & hoc modo debet intelligi rubrica nostra, alias secus.



secus. *Et ita tenet gloss. in dict. §. inter rusticorum. Et Azo in summa in d. §. pecoris.* qui intelligit hanc esse servitutem, quando ex prædio meo non possem percipere aliam servitutem, nisi quod ibi contineantur pecora, vel etiam quando percipio ex fundo fructus vel segetes cultura pecorum, id est, bovm, per quos colitur fundus, propter quod habeo necesse pecora appellere in fundum vicinum: & prædictis adde *quæ dixi in titulo præcedenti. in 2. quæstio.* \* Tertio dubitatur, an ista servitus sit nominata vel innominata. Ego alias dixi, remittendo me in titulo præcedenti in 3. quæsti. & idem dicas in septem servitutibus sequentibus. \* Quarto dubitatur qualiter uti debet quis hac servitute? dic quod non debet appellere majorē numerum pecorum ad aquam, & si major numerus appelletur: non in omnibus pecoribus, tunc prohibendum esse, Marcellus ait: quia pecora separari possunt, licet Trebatiū dixerit univēsum pecus impune prohiberi: quia junctum pecus ei pecori cui appulsus debetur, totum corrumpet pecoris appulsū: *ut l. prima. §. Trebatiū. Et §. sequent. D. de aqua quotidiana Et æstiva.* Et est ratio, quia in separabilibus utile a per inutile non vitiatur, *ut ibi, Et l. si sponsus. §. generaliter. ff. de donationibus inter virum Et uxorem. cum similibus.* \* Quinto & ultimo dubitari potest, qua actione agi debeat pro ista servitute, & quot sint necessaria ut competat, & quomodo formetur libellus & positiones sive capitula? Et breviter dic ut dictum est in titulo præcedenti, quia ea quæ ibi dicta sunt, locum habere possunt etiam in ista servitute, & probatur *in lege prima. §. si quis uti: D. de fonte.* & hoc sentit Rosfred. *in titulo de interdicto de fonte reficiendo.* & ponit tanquam paria. servitutem pecoris ad aquam appulsus, & servitutem haustus aquæ, & similiter facit Speculator *in titul. de possess. Et propriet. §. privata. versicul. porro.*

## ADDITIO.

a *Utile.* Utile per inutile non vitiatur. *l. 1. §. penult. Et ibi Bartol. in 1. oper. Et Dd. de verbor. oblig. Et l. hac consultissima. §. ex imperfecto. 2. respons. C. de testam. l. fin. C. fam. ero. Et in l. certi. §. quoniam. in 3. volum.* Et ibi vide Bald. qui ponit 10. casus in quibus utile per inutile vitiatur. *D. si cert. pet. Et vide in l. servum filij. §. antepenult. per Bartol. de leg. 1. Et in l. qui testament. de legat. 2. Et ibi gloss. Et l. si ita stipulatus. ad finem titul.*

De servi-



# DE SERVIT. RUST. PRÆD.

## De servitute juris pascendi.

### CAP. IX.

- 1 *Servitus juris pascendi quid proprie sit.*
- 2 *Pecoris appellatione comprehenduntur omnes quadrupedes quæ gregatim pascuntur.*
- 3 *Pascua quæ dicantur.*
- 4 *Pascuum quotuplex sit.*
- 5 *Juris pascendi servitus an rustica vel urbana existat.*
- 6 *Servitus juris pascendi qualiter acquiratur.*
- 7 *Fundo vendito vel legato, an videantur vendita pascua quæ sunt, vel in alijs prædijs venditoris debentur.*
- 8 *Universitas alicujus ville si rem non communem emerit, ut jus pascendi haberet, & aliquis de dicta villa sua prædia vendiderit an veniat in dicta venditione jus pascendi, quod dictus venditor habeat.*
- 9 *Venditione molendini per aliquem facta, quo casu etiam alterius molendini postea veniat: etiam si in venditione de ea mentio facta non sit.*
- 10 *Testes ubi plures quam duo haberi possunt, duo de universitate non sufficerent.*
- 11 *Monachi singuli in causa suæ universitatis testificari possunt.*
- 12 *Testis examinatus in causa universitatis, præter pascui, si sentiat commodum, & dicat quod non: an falsum dixisse intelligatur.*
- 13 *Statutum si sit in civitate, ut in talibus prædijs homines bestias ad pascendum intra terminos designatos tenere nequeant, & sic in certa prædijs parte pasci poterit, & in certa non: & quidam accusatus fuerit, quod in dictis prædijs bestias tenuerit, nec fuerit dictum in accusatione intra terminos designatos, sed simpliciter probatum fuerit, an ex hoc condemnatio sequi valeat.*
- 14 *Statuti forma, si magnates non possint intrare palatium ante pulsationem campanæ sub certa pœna, an condemnatio sequi possit, nisi introitus explicite probetur.*
- 15 *Creditor si hypothecaria agat contra ipsum possessorem: & possessor confiteatur rem de bonis debitoris fuisse, sed negat fuisse obligationis contractæ tempore, quid juris.*
- 16 *Tempus aliquod punctualiter ubicunq; de substantia fuerit ad victoriam reportandum: illud tempus liquido & punctualiter probari debet.*
- 17 *Servitute juris pascendi quomodo quispiam uti debeat.*
- 18 *Servitus vel pascendi jus si in fundo alieno constituta fuerit, an cum omni pecore cumjunctumq; generis pascere possit.*
- 19 *Servitus si de pecudibus simpliciter constituta sit: & reperiantur pecudes nobiles, sicut sunt Veronenses, & ignobiles, sicuti aliæ Italæ: an de omnibus indifferenter ipsa servitus constituta intelligatur.*
- 20 *Pascuis cum pecoribus morbosus, seu pestiferus nullus uti potest.*
- 21 *Infectionis timor ubicunq; fuerit etiam de civitate expulsio fieri poterit.*
- 22 *Pascendi juris servitutem habens in alieno fundo, an ipsam servitutem dividere debeat.*



- 23 Pascendi jus præter iustitiam per tyrannum in prædys alienis acquisitum, an in ecclesiam transeat.
- 24 Pascendi jus quanto tempore præscribatur.
- 25 Iuris pascendi possessio vel quasi servitus quomodo probetur.
- 26 Universitatis 10. vel 20. si aliquo nemore tanto tempore usi fuerint, quod non extet memoria in contrarium: an ipsi universitatis jus quæsitum videatur.
- 27 Actus agentium ultra eorum intentionem operari non debent.
- 28 Pascendi jus ville vel universitatis competens, an per decem homines ville vel universitatis probari possit.
- 29 In obligationibus facti obligatio ad interesse venit.
- 30 Animal qui in fundo reperit, in quo sibi iuris pascendi servitus debetur, an ipsum occidere possit, vel retinere, donec damnum reficiatur, quod dedit, vel donec cuius sit animal illud, cognoscatur.
- 31 Servitus iuris pascendi quomodo amittatur.
- 32 Iuris pascendi servitus pro certo pecudum numero si uni debeat, & ipse ampliori usus fuerit, an propter hoc ipsa servitus amittatur.
- 33 Servitus iuris pascendi cum certo pecudum genere, si uni debeat, & ipse cum alio genere servitute usus fuerit, an propter hoc ipsa servitus amittatur.
- 34 Servitus iuris pascendi an perdat, si locus servitutem debens per tyrannum occupatus fuerit, qui illis pascuis usus sit.
- 35 Pascua si aliquod commune emerit, & de communi unus vendiderit fundum suum proprium cum omni iure sibi spectante: ad per hoc servitutem, vel saltem ipsum jus pascendi amisisse videatur.
- 36 Iuris pascendi pro servitute, qua actione agi debeat.
- 37 Actio quæ competat illi, in cuius fundo contra servitutem debitam quispiam pascitur.
- 38 Fundi vel pecorum, vel temporis pascendi jus habens, an alium cogere possit, ad divisionem.
- 39 Communioni stare nemo cogitur.
- 40 Prædij servientis dominus an possit loca, in quibus alteri servitutem debet, & etiam jus pascendi, puta pascua & ligna ad culturam reducere invito domino prædij dominantis, cui iuris pascendi servitus debetur.
- 41 Et econtra, an ille cui hæc servitus debetur, invito fundi domino possit, ad pascua reducere, ita ut meliora efficiantur.
- 42 Prædij servientis dominus si reduxerit pascua ad culturam, puta ad segetes, vites, propter quod pascua impediuntur ei, cui servitus iuris pascendi debetur, an cogi possit ad reducendum prædia ad pascua, sicuti tempore servitutis impositæ erant, an vero ad interesse agi debeat.
- 43 Obligatio non faciendi, obligatio faciendi dicitur.
- 44 Actiones suas remittentibus regressus dandus non est.
- 45 Actione in noxali emendatio damni est in obligatione: & datio damni pro noxa est in solutione.
- 46 Pascere in agro alieno an & quando liceat.



- 47 Pascere in pascuis publicis & privatis, in quibus ipsa servitus imposta non est, an & quando liceat.  
 48 Animal in pascuis dimissum an per illum possideatur qui id ibi dimisit.  
 49 Pastor si animalia per insidiosam loca ad pascendum conduxerit, & ea amiserit, an de culpa teneatur.  
 50 Pascui in possessione si quispiam fuerit: & eo certo anni tempore utatur, an per hoc suam possessionem retineat.

**S**ervitus \* juris pascendi, est jus pecoris pascendi in fundo alieno agri mei causa: ut l. 2. §. in prædijs. D. de serv. rust. præd. & Institut. de servit. §. inter rusticorum, & l. qui servandarum. §. fin. de præscript. verb. & dixi esse jus, quia servitutes sunt jura: ut Institut. de servit. in princ. & l. 1. in princ. D. de serv. rust. præd. & l. hæc autem jura, in princ. eod. titul. & l. 2. §. in prædijs, D. de serv. rust. præd. \* Pecoris etiam dixi: quia hoc nomen est generale, & comprehendit omnes quadrupedes quæ gregatim pascuntur, l. legatis, §. pecudibus, D. de lega. 3. & Institut. ad legem Aquil. in prin. & D. eod. l. 2. & quia lex 12. Tabul. loquebatur de pascu pecoris, ut dict. leg. qui servandarum, §. fin. l. final. C. ad legem Aquil. & pro hoc l. Julianus, §. glans. D. ad exhiben. & l. si pecora pascenda. C. de pact. dixi pascendi, quia hæc servitus locum habet in pecoribus pascendis, vel quæ pascuntur: ut probatur in l. pecoris pascendi, D. de serv. rust. præd. & in juribus supra proxime allegatis. Dixi in fundo, quia res sua nemini servit. l. in re communi, D. de serv. rust. præd. & l. uti frui. D. si usufruct. pet. & probatur in d. l. qui servandarum, §. fin. Ultimo dixi: agri mei, quia si haberem fundum pro quo tenerem pecora pascenda, non posset esse tale jus pascendi, servitus præsertim realis seu prædialis, sed esset servitus personalis seu jus personale: ut est text. cum glo. ordin. in verb. except. in l. si quis binas aedes. D. de usufruct. & text. cum gloss. & ibi Dd. in l. pecoris, & not. per gloss. & Dd. in l. ut pomum, D. de servit. & per text. gloss. Bart. & Dd. in l. Mela, §. final. de alim. & ciba. leg. Circa quod vide quæ plene dixi in primo lib. in princ. post diffinitionem servitutis, & titul. de aqueduct. 2. quæst. \* Visa diffinitione hujus servitutis juris pascendi, quero primo quæ dicantur pascua? Et dic, pascua sive saltus dicuntur loca ubi bestia pascuntur. l. sylva cadua, §. final. D. de verbor. signific. & l. si divorzio. §. plane, D. solm. matr. & l. 1. per tot. titu. C. de pascuis publ. vel pri. lib. 11. & vide gloss. in d. §. plane. ubi dicitur, quæ pascuis pecudum est destinata, ut d. l. sylva cadua, §. fin. \* Quæro secundo, quotuplex est pascu-



- pascuum? Dic duplex. Nam quoddam est publicum, & quoddam privatum, *ut probatur in rubr. & per totum titu. C. de pasc. publ. vel pri. lib. 11.*
- 5 de pascuis publicis dicemus in 12. & ultim. quæst. princ. \* Quæro tertio, an servitus juris pascendi sit rustica vel urbana? dic inspicendum esse fundum, propter quem debetur istud jus pascendi: quoniam servitus judicatur rustica vel urbana, prout est fundus, cui servitus debetur, *ut not. glo. in vers. aream, in l. 1. D. de serv. rust. præd. & ideo fundus, propter quem debetur ista servitus, juxta not. per gloss. in l. pecoris, D. de serv. rust. præd. & ea quæ dixi supra in 1. quæst. in fin. si est urbanus, erit urbana: & si rusticus, erit rustica: posset enim esse quod in loco non esset abundantia terræ, puta in aliquo castello: tunc esset necessariū tenere pecora causa stercoreandi fundum urbanum, in quo esset hortus pro usu familiæ: ut l. urbana prædia, cum ibi not. per gloss. & Dd. ff. de verbor. signific. circa quod vide quæ plene dixi in 1. libr. in 4. divisi. servitut. & per ea quæ dicuntur ibi*
- 6 *declaratur ista quæstio.* \* Quæro quarto, quomodo acquiratur ista servitus? dic quod pluribus modis. Primo institutione vel alia ultima voluntate, si jus pascendi relinquatur. *argumen. Institut. de servitut. §. final. & de usufruct. §. primo, & l. usufructus pluribus modis, D. de usufruct. & l. corruptionem, in princip. C. eodem titu. cum similibus.* Secundo pactionibus & stipulationibus, vel contractibus, puta emptione, venditione, vel donatione: *ut probatur Institut. de servit. §. penultim. cum gloss. in versic. pactionibus, & Institutionib. de usufructu. §. sine testamento.*
- 7 \* Sed circa hoc dubitatur, an vendito vel legato fundo, videantur vendita pascua quæ sunt vel debentur in alijs prædijs venditoris? Et in hoc distingue: Aut pascua erant deputata ad usum fundi venditi, & cum eo uno nomine nuncupata: & tunc veniunt etiam pascua, *ut est casus, & ibi hoc notat Bart. in l. Seje. §. Tyrannæ, ff. de fundo instruct. & probatur in l. testatrix, §. primo, ff. si servit. vend. facit l. final. in princip. cum ibi notat. ff. de serv. urb. præd. & in dict. l. testatrix. in princip. & in fin. & in l. prima. cum ibi nota. per gloss. & Bart. ff. de rebus dubijs.* Aut dicta pascua erant deputata ad usum fundi venditi, sed uno nomine non erant nuncupata: & tunc illa pascua fuerunt emptæ, quæ erant deputata ad usum dicti fundi tantum, *& idem per textum dict. l. testatrix. §. primo.* quia vendendo fundum simpliciter præsumitur vendidisse totum: & cum omni jure sibi spectante, nisi aliquid sit exceptuatum: *ut l. qui tabernam. cum ibi notat. ff. de contrahen. empt. & vendit. in l. 1. C. quæ res pignor. oblig. possess. & Bald. in l. 1. C. qui testament. facer. possess. & in l. si domus, §. final. ff. de legat. 1. & in*



*l. Titia testamento. §. Lucius Titius. de legat. 2.* & hoc intellige quando pascua, id est, jus pascendi debetur venditori in fundo alieno pro fundo vendito: quia tunc est proprie servitus: *ut dict. l. testatrix, §. fin. cum gloss. in versicul. legatario. in fin. & idem* quando pascua deberentur in fundo universitatis: quia tunc etiam posset dici servitus debita uni ad universitatem vendenti fundum proprium, seu debita illi fundo: quia licet fundus in quo debetur jus pascendi, sit universitatis, non tamen dicitur singulorum. *l. in tantum §. universitatis, D. de rerum divi. & l. sed si hac, §. qui manumittitur, cum ibi not. D. de in jus vocan.* sed si vendens haberet jus compascendi in fundo communi, ista non posset dici proprie servitus: quia res sua nemini servit, etiam communis, ut singulis *ut l. in re communi, D. de serv. urb. præd. & l. uti frui, D. si usus fruct. pen.* & ita debet intelligi gloss. *in d. l. testatrix, §. final. ff. si serv. vend.* \* Et ex hoc sequitur, si universitas alicujus villæ emit saltem rem cōmunem, ut jus pascendi haberet: & aliquis de dicta villa prædia sua propria vendiderit, si aliud dictum non est, venit in dicta venditione jus compascendi, quod habebat dictus venditor: *ut est casus in d. l. testatrix, §. 1.* Et propter hoc alias judicavi in quæst. mihi sic commissa. \* Quidam habebat in flumine Athesi unum molendinum magni pretij: quia in illo flumine prope erat alius locus pro molendino faciendo, ut aliquis non haberet causam construendi ibi aliud molendinū: & damnificandi suum, emit illum locum seu postam molendini solum, ut remaneret vacua, ne damnificaretur suum molendinum, vendidit molendinum, similiter judicavi, quod in illa venditione veniret etiam illa posta molendini, *per d. l. testatrix, §. 1. ff. si serv. vend.* & faciunt ea quæ dicta sunt quod est not. Prædicta tamen intellige, nisi quantitas prædij suaderet contrarium, puta quia precium conveniret solum molendino non postæ molendini: quia utrumq; multo plus valeret. *argu. l. 1. cum ibi not. ff. ad Treb. & arg. gloss. notabilis in l. 1. vers. agendo. in fin. ff. de superfi. & glo. in l. semper in stipulationibus, ibi.* Item actum, intellige etiam tacite ratione rei, *de reg. jur. & gloss. in l. semper in obscuris. eod. titu. facit ca. 1. §. donare in titu. qualiter olim fend. po. alien. & quod not. Lud. in l. divor. §. ob donationes, in 2. col. ff. soluto. matrim.* & idem dico de jure pascendi, ut non veniat in venditione facta de fundo, quando precium conveniret solum rei venditæ, & non juri etiam pascendi, per prædicta. Aut dicta pascua non erant deputata ad usum fundi venditi, nec eo nomine nuncupabantur cum fundo vendito: tunc aut pascua sive jus pascendi,

Mmm 3

scendi,



pascendi, non debentur nisi illi, qui habet certum numerum camporum xxv. sicut est quibusdam locis statutum : & tunc si quis vendiderit simpliciter fundum suum pro majori numero camporum 25. etiam non videtur vendere pascua, seu jus pasculandi : quia illud jus non debetur extraneo ex forma statuti, nisi habeat vigore emptionis : quia in ea non est nominatus, *l. in vendendo, in princip. ff. de contrahend. empt.* nec vigore statuti : quia illud non loquitur, nisi in habentibus commodum bursale singulis mensibus, puta quando bestiae hominum illius villae pascuntur gratis, & sine aliquo pretio, quod detur communitati : nam tunc licet nomen sit universorum, tamen effectus est singularis. *ut l. sicut. §. 1. ff. quod cuiusque univers. nom. & d. l. in tantum : §. universitatis.* Et idem dico, quando omnis utilitas perveniret ad universitatem, & ea postea divideretur jure singulari, eadem ratione. Sed Archid. & Rostr. 14. *quæst. 2. c. 1.* dicit, quod licet in causa universitatis constitutiones de universitate admittantur : tamen non omnino eis plena fides adhibetur : & sic non faciunt plenam probationem. inducunt Antonius de Butt. in *capit. cum nuncius. extra, de testibus*, qui dicit hoc dictum Archid. procedere quo ad universitatem, non quo ad ecclesiam : quia res universitatis plus spectant ad singulos, quam res ecclesiae ad singulos. Et sic vult Anton. de Butt. facere differentiam inter universitatem & ecclesiam : quæ differentia non placet Ioann. de Imol. in *dicto ca. cum nuncius*, ex quo commodum ita applicatur universitati in uno casu sicut in alio : nec magis spectat ad singulos in uno casu, quam in alio. Unde \* ipse dicit, quod ubi plures quam duo testes possunt haberi, duo de universitate non sufficerent : & hoc modo intelligatur dictum Archidia. Sed ubi non possunt haberi nisi duo, forte propter facti antiquitatem, tunc in subsidium staretur dicto duorum testium, ex quo commodum venit applicandum universitati : *facit in simili quod not. Bart. l. de minore, §. tormenta, D. de quæst.* Ego autem in hoc articulo quantum ad materiam juris pascendi, puto aliter esse dicendum ista distinguendo : Si quæritur, an homines de universitate possint esse testes. Aut est quæstio inter homines de universitate : illi distinctè possunt in testimonium adhiberi, & deponere pro uno de universitate, & pro alio : quia tunc cessaret causæ suspicio : cum præsumatur testis in dubio diligere unum sicut alium, ex quo censetur inter eos esse par affectus. *arg. l. non solum. §. de uno, & quod not. Bartol. D. de ritu. nup. & ita tenet Card. Zab. in c. cum nuncius, in fin. extra de testibus, & pro hoc facit quod not. Bart. in l. extraneo.*



franco, §. de questione. D. de quæst. & l. qui testamento, ad fin. D. de testam. pro hoc est tex. cum gloss. magna in fin. 3. quæst. 5. cap. consanguinei. & gloss. & Dd. in cap. postremo. de appel. & quod nota. Bald. in l. cum alienam. C. de leg. Aut est quæstio inter homines aliquos de universitate & extraneum, & tunc alij de universitate possunt esse testes nisi sentirent aliquod commodum vel sentire possent: quia similem causam haberent, ut c. personas, cum ibi not. extra, de testib. Aut non est quæstio inter homines de universitate, sed inter universitatem & extraneum: & tunc aut tractatur de jure pascendi competenti tantum universitati, ita quod utilitatis effectus in totum vel in partem venit etiam in singulos de universitate, principaliter: quia singuli depascunt animalia sua, & tunc non possent testificari illi, qui sunt de ipsa universitate: quia dicerentur esse testes in facto proprio. l. omnibus, D. de testib. & l. nullus, ff. eodem titulo. Idem quando utilitatis effectus principaliter competeret universitati. & in consequentiam singulis de universitate, puta quia universitas locat pascua, & recipit pretium, quod dividit postea inter singulos, & idem eadem ratione, ut dixi. facit gloss. singularis. l. jure. ff. ad muni. & nota l. ex quacunque, ff. si quis in jus voc. non ie. quod est intelligendum, quando sunt singuli capaces illius utilitatis: alias secus, sicut contingit in causa monasterij: quia licet quandoque de bonis monasterij fiant portiones inter singulos monachos, ut c. insinuante. extra, qui clerici, & c. dilecto, de præb. tamen non singuli monachi habent jus petenti illas portiones, ut ibi not. facit quod habetur in ca. 2. de stat. mon. & c. edoceri, de rescript. \* Et propterea singuli monachi in causa suæ universitatis poterunt testificari. & hoc videtur tenere Card. Zab. in d. c. cum nuntius, qui facit differentiam inter causam universitatis secularis, & ecclesiasticæ. Aut tractatur de jure pascendi, quod competit universitati tantum: quia nullo modo communicatur cum singulis de universitate, nec inter eos dividitur: & tunc quæritur, nunquid homines de illa universitate possint in testes admitti & examinari? dic quod sic, per l. in tantum, §. universitatis, ff. de rerum div. & l. sed si hac, §. qui manumittitur, D. de in jus voc. Aut quæritur, nunquid dictum eorum faciat plenam fidem, & sic an sint dicti testes omni exceptione majores? & in hoc ego tenerem opin. Archi. videlicet quod non facerent plenam fidem, sed præsumptionem inducant: quia negari non potest eos habere aliquam affectionem ad suam universitatem, quia communiter habere consueverunt, ideo hoc præsumere debemus, arg. l. certi conditio, §. si

nummos,



nummos, *D. si cert. pet. & per id quod habetur per gloss. & Dd. in l. 1. C. de arbitr.* & ideo non sunt omni exceptione majores, ex quo exceptio ista præsumpta potest eis opponi, *ut est gloss. not. in cap. 1. in versic. majores. extra, de consang. & affi. & Instit. de inutil. stipul. §. idem verborum.* Nec facio differentiam absolute inter universitatem ecclesiasticam & secularē, sicut facere videtur Anton. de Butr. *in d. cap. nuntius. de testib.* Puto tamen, quod majorem præsumptionem faciant, qui sunt de universitate ecclesiastica, quam illi qui sunt de seculari, tum quia minus juris habent personæ ecclesiasticæ: quia jus quod habent in universitate ecclesiastica, non transmittunt ad hæredes sicut faciunt laici, *juxta not. in cap. presenti, de offic. ord. in 6. cum si.* tum quia personæ religiosæ, seu ecclesiasticæ magis in dubio sunt dignæ, quam seculares, *argu. gloss. not. 70. dist. monach. in ver. examinari.* Credo tamen si essent plures, eandem plenam facerent: quia hoc quod deficit in fide, supplet numerus *a*: *ut est gloss. notabilis in l. 3. §. ejusdem quoque principis, in vers. numerus. ff. de testib. & pro hoc gloss. 1. in c. cum à nobis, & ibi Dd. extr. de testib. & text. cum gloss. in cap. cum causa quæ. extra, de probat. facit quod not. Bart. in l. 1. §. idem Cornelio. D. de quæst. & Bald. in l. si quis ex argentariis, §. 2. D. de eden.* In hoc tamen concludo relinquendum esse arbitrio judicantis, an illis testibus sit plena fides adhibenda, qui habet considerare qualitatem & conditionem testimonii sive personarum, & quantitatem causæ, & si tota universitas magnam habet in illa causa affectionem, ita ut sit suspicandum de illis de universitate testantibus, *arg. l. 3. §. 1. & §. ejusdem quoque principis, cum ibi not. D. de testibus.* \* Sed pone juxta prædicta, quod testis examinatus in causa universitatis, puta pascui, si sentit commodum, dixit, quod non: an intelligatur falsum dixisse, ut repellatur à testificando: & quantum colligitur ex præcedentibus, si dixit quando repellebatur, dixit falsum, alias secus. Idem dixit Bartol. *in l. ex quacunque, in 4. colum. D. si quis in jus vocat. non ie. de quo dic, ut ibi per eū, & Dd. quod perpetuo tene menti.* Quarto princip. acquiritur hæc servitus, vel jus pascendi sententia, *argum. l. 6. quæ incipit. ususfructus. §. primo. D. de usufruct.* Quinto acquiritur etiam hæc servitus lege, vel statuto. Nam lege acquiritur, id est, acquisita est: quia de jure cautum est, ut quicumq; per terram transiens, equum suum pabulare voluerit, juxta viam in propinquo loco amplecti possit ad refectionem & reparationem equi sui impune, etiam herba viridi, & sylva sine vastatione utatur pro sua commoditate & usu necessario. Idem dicitur

text.



text. in cap. primo, §. fin. in tit. de pace te. in usib. feud. quem text. declara, ut ibi per Dd. Iacob. & Alberic. & hoc tenet ibi Bald. qui dicit per illum text. quod quicumq; transit per terram cum equo, potest equum suum saturare juxta viam, & potest etiam uti herba viridi, & sylva sine devastatione alicujus. & idem tenet Alber. de Rosa. in l. fin. C. ad l. Aquil. Pro hoc facit, quia de jure divino licitum est comedere uvas in agro alterius, sed non exportare, & colligere spicas, & non mittere falcem in messem alienam. de conse. dist. 5. discipulos. & plus dixit Bart. in l. 2. in fin. per illum text. C. de pascu. publ. vel priva. lib. 10. quod milites Imperatoris descendentes ad partes Tusciae possunt petere à Tuscis, ut assignent eis prata, in quibus possint eorum equos pascere: non tamen debent devastare prata, ut ibi. Sed contra prædicta opponitur, & videtur quod imo non liceat in alieno pascere equum, etiam juxta viam, l. Quintus Mutius. D. ad leg. Aquil. So. ille §. fina. in cap. 1. de pace tenen. debet intelligi secundum Andr. de Isern. ibi. quod ille qui pascebat, non erat in agro, sed in via: unde se appropinquabat ad sepem separantem agrum à via: & recipiebat de herba, vel frondibus pendentibus supra viam: vel accipiebat de herba ex sylva ibi propinqua juxta viam pro refectioe equi sui fessi: quod licet, dummodo sine damno faciat, & est ratio, quia sibi prodest, & alteri non nocet. D. de evict. l. in debitore. in fin. Sed do. Iacob. de Alva. in d. c. §. fin. dicit, quod licet ista lectura in se sit vera: tamen non videtur illi literæ convenire, quia ille text. §. fina. præsupponit, quod transitus fiebat per terram & non per viam. Item quia satis modicam dubitationem habebat, idcirco alij legunt secundum eum, quod iste equitans pascebat equum suum in agro juxta viam: quod licet, tum quia sibi prodest & alij non nocet: tum quia facit hoc ex necessitate, ac etiam quia juste credebatur dominum permittiturum, si hoc sciret, unde non dicitur delinquere, ut not. Instit. de oblig. quæ ex delict. nas. §. furtum. Item quia licet hoc videatur juridicum, tamen cum istud sibi prodest, & alteri non noceat, æquitas suggerit, ut hoc admittatur, ut videmus in simili, in l. in summa. §. item Varus. D. de aqua plu. arcen. & ita not. gloss. quæ hoc tenet, 23. q. 2. c. fin. Sed circa prædicta communiter sunt statuta, quæ specialiter provident, in quo loco, & in quo tempore licitum sit pasculare. \* Sed quid si statutum est in civitate, ut in talib. pratis homines non possint tenere bestias ad pascendum infra terminos designatos, & sic certa parte prati poterit pasci, & in certa non: & quidam fuit accusatus, quod tenuerat be-

N n n

stias



stias in dictis pratis, nec fuerat dictum in accusatione infra terminos designatos, & sic simpliciter fuit probatum, an ex hoc sequi possit condemnatio? Bartolus format hanc quæst. in *l. de pupillo. §. qui nunciat. ff. eod. tit.* per quam dicit, quando unum & idem factum non est prohibitum in qualibet parte loci, debet exprimi & probari illa pars loci, in qua factum est punibile. & pro hoc videtur tex. secundum eum in *l. 1. in fin. cum l. sequ. ff. de incend. ruin. & naustra.* Item dicit Bartol. de tempore. Pone post medium mensem Martij licet pasculare in certis pratis, & non ante, qui accusavit de mense Martij, non dicit in qua parte dicti mensis: nisi exprimat, & probetur illa pars temporis, in qua factum est punibile, non sequitur condemnatio. pro hoc optime facit quod not. *l. eum actum. D. de negot. gest. & pro hoc ego allego quod not. Ange. in l. in substitutione. de vulg. & pupil.* ubi dicit per illum textum, quod ubi certum & determinatum tempus est de substantia dispositionis, illud punctualiter intervenire debeat, alias dispositio non tenet, *alleg. d. l. eum actum. & l. matrem. C. de*

**¶ 4** *proba.* per quem tex. Bald. ibi decidit multas quæstiones similes. \* Videlicet si ex forma statuti magnates non possint intrare palatium ante pullationem campanæ sub certa pœna, si probatur introitus, non sufficit, nisi probetur explicite, quod intravit ante sonum. *l. denunciasse. §. quid tamen. ff. de adult. l. prætor. §. dolo autem. ff. vi bon. rapt.* Item presbyter à parochiano petit decimas de quæsitis: & parochianus dicit se non teneri: quia ille quæsitit ante consilium Lateranense: debet enim probare, quod ante quæsierit, cum sacerdotis intentio sit fundata de jure cōmuni, secundum Cyn. & Angel. in *d. l. §. dolo autem.* \* Item dicit Ange. si creditor agit hypothecaria contra ipsum possessorem, possessor confitetur rem fuisse de bonis debitoris: sed negat fuisse ejus tempore obligationis contractæ. Nam debitor debet probare, quod illo tempore fuerit debitoris, quod istud est de substantia ad fundandam intentionem creditoris secundum Cynum in *l. & quæ nondum. §. quod dicitur. D. de pignor.* quod dicit esse verum in privato creditore agente: secus est in fisco, *ut est text. final. secundum unam lectionem in l. 1. C. de jure fisci.* Item pro hoc allego, quod not. idem Angel. in *l. 2. in 2. colum. C. de petit. hered.* ubi dicit, per

**¶ 6** illam *l.* \* Quod ubicunque aliquod tempus punctualiter est de substantia ad victoriam reportandam, illud tempus debet probari liquido & punctualiter, *allegat d. l. matrem. & dict. leg. eum actum.* & idem dicit in loco, *ut d. l. non solum. §. sed ut probari.* & idem dicit in procuratore denunciante ut.



ante ut procurator, ut *l. denunciaſſe. §. quid tamen. D. de adul. & idem etiam dicit eſſe in alia qualitate. l. prator. §. dolo autem. & l. ſi dolo. D. ſi quis teſta. lib. eſ. juſ. fu.* & idem vult ipſe Angel. in *l. 1. §. final. ff. de incend. ruin. & nauſra.* qui dicit, quod ubi lex exigit certum locum vel tempus, illud deduci & principaliter probari oportet: ut ibi. & *l. ſi quis ex nauſragio. cod. tit. & l. libellorum. ff. de accuſ. cum ſimil. & idem dicit Angel. in l. eum qui. §. Publiciana. per illum textum, ff. de publ.* qui ſubdit: quod cautus ſit ille, qui debet probare in deducendo & probando dictum tempus punctualiter: alias ſuccumberet. facit *l. ſed ſi alienum. §. in extra-neis. eodem titn.* Et iſtam ſententiam tenet etiam Bartol. in *l. matrem circa princip. C. de probat.* qui dicit, quod quodocumq; probatio conſiſtit in differentia temporis vel loci, oportet quod fundatus ex differentia probeat differentiam, per *d. l. matrem. & per d. l. eum actum. facit l. in illa ſtipulatione. ſi Cal. & l. hoc jure.* & quod ibi not. Bart. & Doct. ff. de verb. oblig. & idem in affectu tenet Bald. in *l. fin. in 3. colum. verſ. ex quibus concludo,* ibi ubicunque juris ratio. *C. de edicto divi Adria. tollen.* & pro hoc etiam facit, quod not. Innoc. in *c. cum in habitio. in ultim. gloſſ. extra, de cland. deſpon.* & quod not. Flor. in *l. ſi dominus ſervum in fin. D. ad leg. Aquil.* qui dicit per glo. ibi, quod ubi actus poteſt ſe habere ad habitum, & permiſſum, ſemper in dubio intelligitur eſſe factus ex poteſtate permittente, & dicit hanc eſſe notabilem præſumptionem, quæ probatur in *l. merito. ff. pro ſocio,* & de iſta quæſtione vide plene per Abbatem in *c. auditis. in ultima charta, de præſcript. & adde l. cum res. & quod ibi not. Salic. C. de dona. l. Stichus ff. de ſtatuliber.* \* Quæro ſexto principaliter, quomodo quis debeat uti ſervitute ſui juris paſcendi? Et primo dic quod debet uti prout in conſtitutione ſervitutis conventum eſt, argu. *l. 1. §. ſi convenerit. D. de poſſi.* vel prout eſt conſuetudo vel ſtatutum in loco, argum. *l. qui luminibus. D. de ſervit. urb. præd. & l. an in totum C. de ædif. privat.* facit quod dixi ſupra in ſervitute aquæductus, in *8. quæſt. princip.* & ideo quis debet uti illo genere pecorum, de quibus conventum eſt in conſtitutione ſervitutis, & non alio, argum. *l. certo generi. in princ. & per totam illam l. D. de ſerv. ruſt. præd.* \* Sed quid ſi ſimpliciter eſt conſtituta ſervitus, vel jus paſcendi in fundo alieno, an poſſit cum omni pecore cujuſcunque generis paſculari? & videtur, quod ſic, ſi non eſt expreſſa ſpecies pecorum, argum. *l. in tradendis. in princ. D. com. præd. & d. l. certo generi. §. fin. & l. ſi ſervitus. in princ. cum ibi not. D. de ſervit. urb. præd.* quod credo eſſe verum,



verum, nisi ex alijs circumstantijs apparet contrarium sensisse, per *l. si servus plurium. §. fina. cum ibi notatis. D. de legat. 1. cum si.* \* Item quid si est expressum de pecudibus, & reperiuntur pecudes gentiles & nobiles, quæ habent optimam lanam, & magnam curam & custodiam requirunt, ut sunt pecudes Veronenses: & reperiuntur etiam aliæ quæ habent lanam grossam, & non requirunt custodiam, ut sunt pecudes Italiae: & servitus simpliciter est constituta de pecudibus, an possint ad pascua duci tam pecudes grossæ quam nobiles, vel econtra? puto quod sit inspiciendus locus, in quo sit servitus constituta: quia si in illo sunt tantum grossæ, non intelligitur de nobilibus & econtra, si aliquod damnum vel interesse esset constituenti servitutem: quia in dubio videtur esse actum de illis in loco ubi esse consueverunt, *argumento legis semper in stipulationibus. cum ibi notatis. ff. de regul. jur.* nec debet ampliori numero pecorum uti in pascendo, quā sit servitus constituta, *arg. d. l. 1. §. Trebatius. cum §. seq. ff. de aqua quot. & æsti.* de qua etiam dicam in seq. q. princ. nec in alio loco vel tempore, quam sit servitus constituta, *l. certo generi. ff. de serv. rust. præd. l. si eo loco. §. fin. D. si serv. vend. & l. si cui. est via. in princ. & l. si quis alia. in princ. D. quemadmodum servitutes amit. & l. si communem. §. 1. eod. titu.* sed ubi non esset conventio, vel consuetudo, aut statutum, debet uti secundum naturam servitutis juris pascendi, de qua habetur in *l. pecoris. cum l. sequ.*

20 *D. de servit. rust. præd.* \* Item non debet quis uti pascuis cum pecoribus morbosus seu pestiferis: quia alia pecora contagione morbosus pecoris perirent seu perire possent. *l. Iulianus. in princip. cum ibi notatis. D. de æstio. empt.* Unde dicitur:

*Morbida facta pecus, totum corrumpit ovile,*

*Ne maculet socias, est separanda grege.*

Et ideo scribit beatus Hiero. Resecandæ sunt putridæ carnes, & scabiosa ovis repellenda, ne tota domus ardeat, massa corrumpatur, corpus putrescat, & pecora intereant, *ut habetur 24 q. 3. resecandæ. & pro hoc est text. in c. pen. vers. sicut ex una ove. morbida.* & ibi gloss. dicit, quod una ovis morbida totum gregem inficit, *45. dist.* sed illud refert. & facit text. cum gloss. in *l. si finita. ver. juncta. §. ex hoc edicto. D. de damn. infect.* & tex. in *l. 2. C. de sum. Trin.* per quem dixit Guil. de Cun. & Bald. & Paul. de

21 *Cast. & Dd.* \* Quod ubicunq; est huiusmodi timor infectionis, potest fieri expulsio etiam de civitate, *allegat. in authe. iusiuran. quod præst. ab his. in fin.* & etiam dicit, quod si aliqua inhonesta mulier venit in viciniam,

k pos-



b possunt vicini facere ipsam expelli. & idem de leprosis & similib. & de b  
 hoc est gloss. in c. 1. in vers. expellim. de usuris. in 6. de hoc etiam scripsi  
 in l. ediles etiam. §. Pedius. in 4. not. D. de ædi. edic. quod bene nota :  
 quia quotidie potest contingere. \* Nunquid autem habens servitutem ju 22  
 ris pascendi in fundo alieno, debeat ipsam servitutē p. stea dividere ? Di-  
 stingue duos casus, aut ambo sunt contenti dividere : aut unus tantum vult  
 dividere, alter non. Primo casu subdistingue : aut quæris de divisione  
 servitutis, & ista non potest dividi, quia est indivisibilis, l. si unus. D. de  
 serv. rust. præd. & l. si sub una. §. fin. ff. de verbo. oblig. & hoc vult glo. si.  
 in fin. in l. si ex meo. D. de serv. rust. præd. & hoc tenet Bart. in l. stipula-  
 tiones non dividuntur, in prin. in 2. op. D. de verb. oblig. Et est ratio, quia  
 servitus rusticæ reales sunt secundum indigentiam rei vel prædij domi-  
 nantis : & usui in hoc æquiparantur, ut l. ergo. in fin. ff. de serv. rust. præd.  
 & not. Barto. in l. ea. §. Cato. in 6. q. & d. l. stipulationes non dividuntur.  
 in 4. q. post mediam colum. de verb. oblig. & ideo sicut usus est individuus,  
 l. usus pars. D. de usu & habi. ita etiam servitus juris pascendi, aut quæris  
 de fundo in quo debetur servitus juris pascendi, vel de ipsis pecoribus. &  
 in his potest fieri divisio : videlicet ut circa partem fundi pascantur, & in  
 illa sit servitus & in alijs partibus fundi remittatur servitus, ut l. ad certam.  
 D. de serv. l. si quis duas. §. si quis partem. ff. com. præd. facit l. certo generi  
 in princ. de serv. rust. præd. & l. si cui via. in princ. D. quemad. serv. amit.  
 non autem potest dividi pro parte incerta pro indiviso, l. partis. D. de ser.  
 & l. qui per certum. D. com. præd. & l. plurib. §. fin. de verb. signif. & hoc  
 vult Bart. in princ. 2. opin. in l. stipulationes non dividuntur. de verb. oblig.  
 & similiter non potest dividi numerus pecorum, nisi pro diviso pro peco-  
 rum numero, & non aliter, argu. l. usufructuarium. §. in vivarijs. & quod  
 ibi not. Flor. D. de usufr. & tenet Bart. in 2. op. dicens, non caperet etiam  
 divisionem pro diviso : quia si fieret talis divisio, nullus erit usus : tamen  
 si fieret hujusmodi divisio inter habentem servitutem juris pascendi, & de-  
 bentem servi, puta 25. campos, omnino non comprehenditur vigore em-  
 ptionis : quia in ea non est nominatum. l. in vendendo. in princ. D. de con-  
 trah. empt. nec vigore statuti : quia illud non loquitur, nisi in habentibus  
 25. campos. imo plus dico, etiam si vendens diceret, quod comprehende-  
 retur jus pascendi, non valeret, arg. l. si ita script. §. regu. cum ibi not. D.  
 de liber. & posth. Aut vendidit 25. campos, vel ultra : & tunc teneo, quan-  
 do venditio esset simpliciter facta, nulla mentione de jure pascendi, quod

Nnn 3.

venit.



venit jus pasculandi tanquam connexum. *argu. d. §. regula. cum ibi notatis per gloss. & Dd. facit l. alienatio. D. de contrah. empt. & l. traditio. in prin. Dd. de acqu. rer. dom.* aut pascua sive jus pasculandi competit uni suo jure proprio: puta quia erit vel aliter acquisivit jus pasculandi in fundo alterius vel cōmuni, & vendidit postea alium fundum suum nulla habita mentione de jure pascendi, & tunc non comprehenditur illud jus pasculandi,

- 23 *per d. l. in vendendo in princ. \** Sed circa prædicta dubitari potest, an jus pasculandi quæsitum per tyrannum contra jus in prædijs alienis transeat in ecclesiam? Et dic quod non, quia ecclesia est cultrix & auctrix justitiæ, nec patitur aliquos contra justitiam in se ferre, vel in alterum, licet privatus sæpe deviet à justitia, *ut est text. in c. 1. §. & si clientulus. in tit. de alien. feud.* Et quia ecclesia non succedit in aliquo turpi quæstu, *c. ex transmissa. extra. de decim.* & ideo debet illis restitui, quibus est injuste ablatus, & usurpatum, vel pauperibus erogari, *argum. c. cum tu. extra. de usu. & c. cum sit minus. de Judais, facit l. 2. & quod ibi not. C. de episcop. audi.* Tertio acquiritur servitus, sive jus pasculandi præscriptione vel cōsuetudine præscripta, sicut alia quælibet servitus, & jus acquiri potest, *ut l. 1. & 2. cum ibi not. C. de servit. & l. servitutem prædiorum. cum ibi not. per gl. & Dd. ff. de serv. & l. hoc jure. §. ductus aquæ. D. de aqua quot. & æsti.*
- 24 *& c. fin. cum ibi nota. ext. de consuetu. cum fi.* & istud est clarum. *\** Sed dubium potest esse quanto tempore præscribatur? Et dicendum est, requiri tantū tempus, cujus initij memoria non existat in contrarium: quoniam hæc servitus habet causam discontinuam, *ut dicit. §. ductus aquæ. & l. foramen. in princ. & §. 1. ff. de servit. urb. præd.* nisi allegetur titu. & ad ipsum probandum deducatur, & probetur ipsum fuisse in possessione, vel quasi, hujus servitutis, vel juris pascendi, *ut not. gloss. not. in d. l. servitutes prædiorum. & gloss. 1. l. 1. §. denique. el 2. ff. de aqua plu. arcend. & gloss. & Dd. in c. pervenit. extra. de censib. & dixi plene in 1. libr. 8. qu. princip. & supra in titu. de servit. aquæ duct. verfic. circa tertium.* quando nulla est conventio. *\** Sed dubium est qualiter probetur possessio, vel quasi servitutis vel juris pascendi, & sic quæ personæ debeant pasculasse, ad hoc ut inducatur dicta præscriptio seu consuetudo præscripta? Et in hoc distingue: aut singulares personæ prætendunt, ad suam privatam tantum utilitatem se præscripsisse, aut universitatis. Primo casu quando sunt singulares personæ, non est dubium, quod si ipsæ fuerunt in quasi possessione juris vel servitutis pascendi per se, vel alius eorum nomine, sufficit, *argum. l. fin.*



*l. fin. in fin. cum l. seq. & l. quod meo. in princ. & l. interdum cum ibi nota. ff. de acqui. poss.* Secundo casu, quando est universitas, quæ dicit se præscripsisse: & tunc si probetur per syndicum, vel alios, qui regunt universitatem, possedisse sufficeret, *ut l. 1. §. fin. & ibi hoc not Bartol. & Dd. & probatur in l. municipibus. D. de condit. & demon.* vel si probetur, quod major pars universitatis possederit, vel consenserit, ut aliquis per se possideret, *l. metum §. animadvertendum. D. quod. met. cau. & not. gloss. fin. in l. 2. ff. de acq. poss.* vel etiam si probatur servum universitatis possedisse, *ut d. l. 1. §. fin. cum l. seq.* Sed si aliquæ singulares personæ de universitate possederunt, nunquid hoc sufficiat per universitatem, ut universitas videatur possedisse, *vide text. in l. sicut. §. 1. D. quod cujusque uni. nom.* & ibi gloss. *in fin.* quod facit ad usum nemoris per bestias hominum villæ. & ibi Bald. exponit gloss. ut si singulares homines villæ pascuaverint in nemore universitas intelligatur, licet non appareat de mandato eorum: quia patientia universitatis, loco mandati habetur, *ut ff. mand. l. qui paritur.* quod ergo pauci possederunt, extenditur ad universos. & sic extenditur præscriptio seu consuetudo, secundum glo. de quo per Innoc. *in c. dilecto, extr. de offic. Archidia.* & hoc quidem videtur velle Guil. de Cun. *in dict. l. sicut. §. 1.* qui dicit, \* quod si aliqui, puta 10. vel 20. universita- 26  
tis singuli usi sunt quodam nemore, in tanto tempore cujus initij memoria non extat in contrarium: licet videatur acquisitum jus illis solis, quia præscriptio est odiosa, *l. quod meo. §. fin. de acqui. poss.* tamen si ipsi usi sunt nomine universitatis, & tanquam de universitate, universitati jus queritur. quia cum interrogabuntur, respondebunt, ideo usi sumus, quia universitas habet jus, & ita per tales acquiritur universitati. *facit. l. sed ea. de leg. & l. an in totum. C. de edific. privat. & l. 2. C. quæ sit long. consuet.* & hoc inducit consuetudo, ut ibi. Nec obit. quod dicitur, præscriptio est odiosa, ergo non amplianda. quia illud verum in ipsa acquirenda, sed postquam est quæsitæ, facilius ampliatur. *l. apparet. ff. de itin. act. priva. facit. C. de arg. & cens. l. cum sumus. lib. 10.* Et prædicta intellige vera, si prædictæ tales personæ hoc fecerint nomine universitatis, & de mandato, vel scientia universitatis, vel regentium ipsam, quo casu nedum possessio acquisita conservatur, sed etiam de novo acquiritur, *per d. l. primam cum l. seq. ff. de acq. poss. & per l. municipibus. de cond. & demon. conjuncta. l. qui paritur. ff. man. & dicuntur usæ de voluntate & scientia eorum quibus cura universitatis commissa est, ut l. municipes intelliguntur, ff. ad muni. &*  
*not. per*



not. per glo. in c. dilectus. & l. secundo, in ver. officialibus, extr. de testi. intellige, quando illi regentes sciebant dictas personas singulares uti nomine eorum, seu universitatis: alias non posset universitas possidere: ex quo sunt administratores: nec sciebant per universitatē possidere: quia ad acquirendam possessionem requiritur animus, l. 3. in princ. & l. quemadmodum. ff. de acq. possess. qui animus debet esse apud regentes civitatem: ut d. l. 1. §. fin. cum l. sequ. eod. tit. Et propterea in practica sis cautus, ut articules & probes, quod administratores sciverint tales nomine universitatis suae possidere. sed si simpliciter dictae singulares personae usae fuissent dicto nemore, vel jure pasculandi absque mandato, & scientia universitatis vel regentium eam, in hoc distingue: Aut sunt usae nominibus proprijs, & clarum est, quod nihil acquisiverunt universitati, nec in acquirenda possessione, nec in acquisita conservanda, l. sicut. §. 1. ff. quod cujusque univers. no.

- 27 Quia \* actus agentium nō debet operari ultra intentionem eorum. l. non omnis, ff. si cert. pet. Aut sunt usae nominibus proprijs, & universitatis, vel universitatis tantum: & hoc non constat, & idem: quia paria sunt non esse, vel esse, & non apparere. l. in legati fundo. & l. Rutilia, ff. de contrah. empt. Aut constat, quod fuerunt usae ubiq; mandato vel scientia universitatis, vel gubernantium eam: & tunc aut tractatur de possessione vel quasi, acquisita universitati conservanda, & prodest universitati, per text. in l. generalis, ff. de acqu. & per ea quae dixi secundum Guliel. de Cun. aut tractatur de possessione, vel quasi, de novo universitati acquirenda, & tunc videtur quod jus possessionis vel quasi, querere universitati nō potuerunt, per text. in d. l. 1. §. fin. cum l. seq. ff. de acqu. poss. & hoc videtur probari hac ratione: quia sicut per civem non potest quæri civitati ratione subjectionis, ut not. Bart. in l. si ita stipulatus, §. Chrysogonus, ff. de verb. oblig. & l. 1. ff. de jure sis. ita multo minus videtur per rusticos posse quæri villae suae, vel per alias personas singulares universitati suae. Sed ista ratio non videtur bona, quia Rofr. & Paul. de Cast. in d. §. Chrysogonus, tenent contrarium, scilicet quod per civem, & ejus stipulationem acquiratur civitati, sicut per filium patri: quia non est minor subjectio, quam filiaris, ut l. veluti. ff. de just. & jur. & non minus quis nascitur suae reip. l. 1. §. generaliter. ff. de vent. in poss. mit. Unde Tullius lib. 1. Offic. Non solum nobis nati sumus, ortusq; nostri partem patria vendicat, partem amici nostri. facit l. postum. §. filius. ff. de capri. Ego vero teneo, quod non acquiratur civitati, per d. l. 1. §. fin. cum l. seq. cum gloss. ubi est casus, ff. de acquir. poss. Nec



Nec obſt, dum dixi, per civem acquiri poſſe civitati, ſicut per filium patri, quia hoc non puto verum, quia non reperitur jure cautum. Et contrarium not. communiter Dd. *in d. l. ſi ita ſtipularus*, §. *Chryſogonus*. D. de verb. oblig. Præterea in alia univerſitate quam civitate vel patria, non procederet ſine dubio, per prædicta. Sed aliud dubium quotidianum poteſt occurrere : \* nunquid jus paſcendi competens villæ vel univerſitati, poſſit 28 probari per homines 10. villæ vel univerſitatis ? Iſta q. ponitur per Cyn. *in l. parentes*, *in fin.* C. de teſt. qui dicit, quod quando diſputatur de paſcuis & nemoribus, in quibus beſtiæ ſingulorum depaſcunt, & ſinguli ligna incidunt, ſi inducantur homines de dicta villa ad teſtificandum, eorum teſtimonium non eſt idoneum : quia dicitur teſtimonium in re propria, ex quo ad eum ſpectat commodum, l. 1. §. *in propria*. ff. *quan. appel. ſit. conjuncta l. omnibus*. C. de teſtib. ſed ſi ſinguli non ſentirent aliquod commodum in particulari, ſed tantum in communi : quia ſolum afferretur commodum in cōmuni, puta quia animalia ſolum in cōmuni paſcebantur, vel pro communi tantum ligna incidebantur, tunc poſſent eſſe teſtes, *argum. l. in tantum*. §. *univerſitatis*. de rer. div. & l. *ſed ſi hæc*. §. *qui manu mittitur*, ff. de in juſ voc. & etiam ita tenet Iac. de Ra. & Spec. & quamplures antiqui & moderni Dd. & idem vult Iac. Bar. & Guliel. de Cun. *in d. §. qui manu mittitur*. & idem tenet in effectu Bald. *in d. l. parentes*, *in fin.* qui dicit, quod ſi utilitatis effectus non diſtribuitur in ſingulos, ſed pertinet ad burſam univerſalem : tunc recipitur teſtimoniū ſingulorum : quia bona ſunt diviſa, ſc. univerſitatis, à bonis ſingulorum : ſecus ubi utilitatis effectus diſtribuitur in ſingulos. Iſta fuit opi. originalis Cyn. *in d. l. 1. C. ad leg. Aqu. in addit. ſua parva*, quam quidam non habent : licet Paulus ipſum non alleget : imo contra eum concludunt, quæ opi. Paul. licet eſſet vera tamen videretur eſſe limitanda, quando ille qui reduxit opus non fuit in dolo : ſecus ſi fuiſſet, puta quia ſciebat ſe teneri ad ſervitutem, non poſſe opus contra ſervitutem facere : quia tunc videtur, quod propter dolum ſuum perdat facultatem reducendi rem in priſtinum ſtatum *argum. l. pen. §. fin.* ff. *commod.* & l. *ſi ſervitutem*, de pign. act. l. *inter cauſas*. §. & *cum ſervus*. ff. *mand. l. quod*, in princ. D. de noxa. cum ſimil. ſed certe illa jura loquuntur in actione noxali, in qua intereſſe præſtari poteſt domino damnum paſſo, non ſervo qui dedit damnum : cum forte valeret multo minus quam ſit damnum, ſecus videtur eſſe in caſu noſtro, in quo non intereſt ejus cui ſervitus debetur, ut damnum majus reſarciatur, quam ut res in priſtinum ſtatum.



statum reducatur : & si aliquid interesset, plus etiam illud posset peti, *per l. si cum dies, §. fin. cum l. seq. D. de arb.* Communis tamen opi. Dd. videtur esse, quod fiat distinctio, Aut corpus factum est reducibile, vel non. *ut supra dixi.* In hoc tamen breviter concludas : Aut ille cui debetur servitus, reducto fundo servientis ad culturam, vult agere actione *l. Aquil.* ad emendationem damni, & potest, si fundus non esset reducibilis ad priorem statum. & istud non habet dubium : *Et ita loquitur. l. 1. & 2. in princ. C. ad leg. Aquil. cum simil.* Aut est reducibilis ad priorem formam, & tunc tene quod similiter possit agi ad emendationem damni, per dicta iura sed erit in facultate debentis servitutem, reducere opus ad pristinum statum : & ita potest loqui *d. l. 2. in fin.* per ea quæ dixi secundum Paul. aut agere vult actione *l. Aquiliæ*, ut res in pristinum statum reducatur. & tunc aut non est reducibilis, & non potest, *secundum Cyn. Bald. Angel. & Salyc. in d. l. 1.* & istud est clarum. Aut res est reducibilis in pristinum statum : & in hoc teneo quod agere possit, ut reducatur, & præstando interesse liberaretur, per ea quæ statim dicam in casu sequ. & ita videtur communis opin. Aut ille cui debetur servitus, vult agere actione confessoria, & in hoc stat dubium, an possit agere ad reducendum rem in pristinum statum, ubi potest reduci : an vero debeat agere ad interesse tantum quia in actione confessoria venit interesse, *l. loci corpus, §. in confessoria. D. si serv. vend.* Et quia \* in obligationibus facti venit oblig. ad interesse, *l. stipulationes non dividuntur. §. Celsus, de verb. oblig.* Contrarium tamen teneo, videlicet ut possit agi confessoria ad opus in pristinum statum reducendum, quod sic probatur : quodcumque factum est in obligatione ex dispositione legali, semper quis tenetur ad factum. *l. stipulatio. §. fin. autem. ff. de nov. oper. nun.* & ibi hoc not. Bart. *in fin.* & idem not. Bartol. *in l. 1. §. 1. in 2. colum. & l. si prius. in 10. quæst. eodem titul.* & Bartol. & Dd. *in l. stipulationes non dividuntur, ff. de verb. oblig.* Sed ista patientia, quod quis possit cum suis pecoribus pasculari in fundo debente servitutem, venit ex dispositione legali. *d. l. quoties de serv. & l. 3. §. dare. ff. de usufr.* ergo ad illam præcise cogi poterit, nec liberabitur debens servitutem, si vult præstare interesse. Si vero opus est factum, eo cui servitus debetur ignorante, & sic nec expresse, nec tacite consentiente : quia tunc aut erat ignorantia facti, quia nesciebat opus fieri, facti puta : vel quia bene sciebat opus fieri in fundo servientis, sed ignorabat fundum illum sibi servientem, vel ignorabat servitutem sibi deberi, & sibi in aliquo non præjudicat : & erit idem quod est in casu præcedenti, quando scivit, & contra dixit, *l. La-*



*beo. & l. sed hoc ita. ff. de aqu. plu. arcen.* & ibi hoc tenet Bart. & probatur  
*in l. Sabinus. ff. cōmuni divid.* Aut erat ignorantia juris, puta quia sciebat  
 fundū debere sibi servitutē juris pascendi, & sciebat opus fieri contra ser-  
 vitudinem debitā: sed ignorantia juris ductus credebat dominū fundi possē  
 illud opus facere in sui præjudiciū: ideo tacuit, & nō contradixit: & tunc  
 idē, quia etiā error juris in hoc casu, ubi tractatur de damno suo evitando,  
 sibi nō nocet, *ut dicit gl. not.* quā sequitur ibi Bart. & Dd. *in d. l. Labeo. ff.*  
*de aqua plu. arce. facit. l. juris ignorantia, l. 2. & l. error. ff. de jur. & fact.*  
*ignor.* Superest alia q. \* an ille qui reperit animal in fundo, in quo sibi de- 30  
 betur servitus juris pascendi, possit ipsum occidere, vel retinere donec re-  
 ficiatur damnum quod dedit, vel donec cognoscatur, cujus sit illud animal.  
 Ista quæstio formatur in persona domini fundi, *per Spec. in titu. de actore.*  
*§. 1. ver. sed pone, inveni pecudem.* & *per Dd. in l. hoc amplius. §. de his. ff.*  
*de damn. infect.* *per Bartol. in l. ratis. ff. de incend. rui. & naufr. Flor. in l.*  
*Quintus. ff. ad leg. Aquil. per text. gloss. Ant. de Butr. in c. si læserit, extr.*  
*de injur. & dam. dat.* Ex omnibus breviter ita concludas, Aut volo occi-  
 dere animal, quia inveni in fundo meo, vel mihi servitudinem debente, &  
 non possum. d. l. Quintus, in pr. aut non volo ipsum occidere, sed ver-  
 berare, vel vehementius ipsum deicere, vel cogere ita, ut aliquod damnum  
 patiatur, & non possum, sed debeo ipsum expellere, ac si esset animal me-  
 um, alias teneor pro damno d. l. Quintus. in princ. §. 1. & istud non esset  
 dubium, & nisi esset statutum in loco, quod daret potestatem prædictam  
 faciendi. Aut nolo ipsum animal percutere vel occidere, sed retinere: &  
 tunc aut volo retinere: quia non cognosco cujus sit animal, donec intel-  
 ligere possum ejus dominum, contra quem agere valeam, & possum ob  
 hanc causam retinere, *ut not. singulariter Spec. in dist. vers. sed pone. inveni*  
*pecudem, & idem tenet. Bald. secundum Ricar. Mal. in l. 2. C. de serv.*  
*fug. per l. capite quinto. ff. de adul. & idem Lud. de Ro. in l. hoc amplius. ff.*  
*de his, ff. de damn. infect.* aut volo animal includere & retinere, donec mi-  
 hi satisfiat de damno & interesse, & videtur quod possum: *per l. ratis. ff.*  
*de incend. ruin. & naufr. & d. §. de his.* In contrariū videtur d. l. Quin-  
 tus. quam sequitur Oldra. Bartol. & Dd. *in d. §. de his,* tenent, quod non  
 possit includi vel retineri per d. l. Quintus, & idem Bald. *in d. l. 2.* Nec  
 obstat d. l. ratis, d. §. de his, quia secundum Bart. magis est periculum in  
 retentione animalium: quia facilius pereunt, quam in alijs, *in d. l. Quin-*  
*tus. & gloss. & Ioan. Andr. & Butr. & Dd. in d. c. si læseris, extr. de injur.*  
*& dam.*



- 31 *Et dam. dat.* Quæro septimo principaliter, \* quomodo servitus juris pascendi amittatur? Ista quæstio decidi potest ex his quæ dixi in 1. lib. in 4.
- 32 quæst. princip. Sed potest ulterius dubitari, \* an si uni debetur servitus juris pascendi pro certo numero pecudû, & ipse usus est pro ampliori numero, an propter hoc amittatur servitus? Et dicas quod non, ex quo plus fecit, quam sibi deberetur, *ut probatur in l. si cui via. in princ. D. quemad. servit. amitt.* pro hoc optime facit *l. 1. §.* Item quæritur, & §. *Trebatius.*
- 33 *cum §. seq. ff. de aqua quot. & æst.* Item quid si debeatur \* servitus juris pascendi cum certo genere pecudum, & usus est servitute cum alio genere, puta equarum vel vaccarum, an per hoc amittatur servitus? dicas, quod sic: & idem quando debebat uti certo tempore vel loco, & usus est alio loco vel tempore, *ut l. si communem. §. 1. & l. si quis alia, in princ. ff. quemad. servit. amit.* Item \* quid si locus debens servitutem est occupatus per tyrannum, qui usus est illis pascuis, an perdat servitus? dicas quod non, *ut probatur in l. qui fundum, D. quemad. servit. amit. cum his quæ ibi not. per Bar. & Dd. & pro hoc facit quod not. Bald. in l. male agitur. in fin. C. de præscr. 30. annor. ubi dicit regulariter per text. in d. l. qui fundum.* quod Papa Romanus nō perdit possessionē alicujus rei ei subtrahæ per rebellionē Papatus: quia Papa Ultramontanus sive justus sive injustus nomine ecclesiæ possidet: & sic Romana ecclesia nihil perdit, quia
- 35 per simplex factū retinetur servitus, *dict. l. qui fundum.* quod not. \* Item quid si commune emit pascua, & unus de cōmuni vendidit unum fundum suum proprium cum omni jure sibi spectante, an pro hoc videatur amisisse servitutem, vel saltem ipsum jus pascendi? Et videtur quod sic ipse videatur tacitè alienasse etiam illud jus pascendi: *per l. testatrix. §. 1. ff. si serv. vend.* dicas contrarium, quia in venditione simplici, vel alienatione qualibet, vel instrumento, semper intelligitur exceptum jus communis: ut eleganter vult Bart. *in l. rescr. §. sciendum, circa fin. ff. de mu. & ho.* quod not. ad q. de qua alias fui interrogatus, an si commune emit decimam cōmuniū fundorum suorum, & unus de cōmuni vendidit prædia sua, nunquid videatur vendidisse jus decimæ cum fundis venditis, & dixi quod nō, ex quo decima per commune fuerat emptæ, & cōmuni acquisita, *& udde quæ dixi supra in s. q. princ.* Octavo quæritur, \* qua actione agitur pro ista servitute juris pascendi? & dic quod illi, cui hæc servitus juris pascendi debetur, competit actio confessoria, *l. 2. §. 1. ff. si serv. vend.* de aqua habetur ibi plene per Flor. & Bartol. & Dd. *in l. si prius. D. de nov. oper. nune.*



nunc. & glo. & Dd. in §. aquæ, *Instit. de act.* & ista actio est directa quando competit pro servitute constituta, sed si competit pro servitute præscripta, tunc esset utilis confessoria, in l. 2. §. fin. ff. de aqua plu. arcend., conjuncta authen. nisi tricennale, cum ibi not. per gloss. & Dd. C. de bon. mat. & hoc quando debetur à prædio alteri prædio. scilicet si ille qui habet jus pascendi, non haberet prædium: quia tunc non esset servitus realis, sed servitus vel jus personale, l. ut pomum. D. de servit. rust. præd. & dixi in 1. quæst. princ. in fin. & hoc casu si illud jus deberetur ex conventionem, deberetur ex eo contractu: & si deberetur ex præscriptione cum titulo similiter competeret actio saltem utilis: per not. in d. l. 1. in fin. & d. authen. nisi tricennale, & Bald. in l. 1. C. de usufruct. & si ex forma statuti præscripsit, posset agi conditione ex illo statuto, per l. 1. cum ibi not. D. de cond. ex leg. \* Sed si quæritur quæ actio competat illi, in cujus fundo pascatur contra debitam servitutem? dic quod datur actio in factum, puta quia unus possit pasculare in parte fundi certa, cum centum tantum pecoribus, & alius in alia certa parte fundi, cum alijs centum vel ducentis pecoribus, valeret divisio, & removeret servitutem in partibus, & pro pecoribus constitutam, d. l. ad certam l. cum alijs ibi alleg. Aut quæris de tempore, quo debeat pasculari: & hoc etiam dividi potest, quia tale tempus divisionem recipit, ut probatur in l. Lucio. cum l. seq. D. de aqua quot. & æsti. & l. via. §. 1. D. de serv. facit l. si sic constituta, D. quemad. serv. amit. & hoc vult in effectu Bart. in d. l. stipulationes non dividuntur in fin. qui subdit, quod licet fieri possit talis divisio respectu commoditatis temporis, & sic modificari, & modus ei adjici, l. 4. D. de servitut. tamen ipsa servitus judicatur individua: quia ejus usus est individuus, l. via, D. de servit. & dic usum non inferri: ut dicit ibi Bart. sed usus servitutis resultat ex patientia domini promittentis servitutem, & facto utentis. l. quoties, la 2. D. de serv. & l. 3. §. dare. de usufruct. & quia secundum indigentiam fundi dominantis conceditur. l. ergo, in fin. de serv. rust. præd. & dixi in princ. hujus q. Secundo casu principali, quando unus vult dividere, alter non: & in primis dicas, quod respectu servitutis dividendæ non cadit ista dubitatio: quia nullo modo potest dividi, ut dixi. Sed quæritur, \* an unus possit alium cogere ad divisionem vel fundi, vel pecorum, vel temporis pasculandi. Et in hoc subdistingue, aut ista quæstio est inter dominos prædij servientis aut inter dominos prædij dominantis simul. Si est quæstio inter dominos prædij servientis, quia unus vult dividere



dere fundum pro parte sibi spectante, alter non vult : & tunc aut ille qui provocat ad divisionem, est major, aut minor. Si est major, potest alium provocare etiam minorem ad divisionem. *l. 2. C. de fundo dot. & l. inter omnes, C. de præd. minor. & not. gloss. in l. jubemus nulli, in princ. C. de sacrosanct. eccles.* Et est ratio, quia nemo cogitur stare in cōmunionē : quoniam communio solet parere discordias, *l. cum pater. §. dulcissimis D. de legat. 2.* imo si esset factum pactum, ut nunquā possit fieri divisio, non valet, *l. & in hoc judicio. §. si conveniat, D. famil. ercisc.* Si est minor qui provocat ad divisionem : & tunc regulariter non potest petere fieri divisionem rei immobilis, *l. si pupillorum, in princ. D. de rebus cor. & d. l. in omnes, nisi velit dividere gratia fructuum : ut not. gloss. & Dd. in d. l. jubemus, in princ. in ver. dividere,* vel quando sibi expediret, *ut dicit ibi gloss. puta quia haberet socium rixosum, ut statim dicam.* Si est quæstio inter dominos prædij dominantis, idem quo ad divisionem ipsius prædij dominantis communis inter eos, *l. via constitui. D. de serv. rust. præd. & etiam quo ad divisionem prædij servientis respectu juris pasculandi, videlicet. ut unus in certa parte fundi, alius in alia : vel unus cum tot pecoribus, vel certo tempore : alius cum alijs pecoribus, cum certo tempore. l. nam satis. §. sed si is totus, cum §. seq. ff. quemadm. serv. amis.* & per ea quæ dicta sunt : dum tamen hoc fiat sine damno & interesse alterius, *argum. l. si servitutes, §. publico loco. D. de servit. & l. 2. §. merito. §. si quis a princ. D. ne quid in loco publ. & l. 2. §. fin. & l. per quem locum, D. de serv. rust. præd. & l. Lucio. D. de aqua quot. & æsti. & l. si quid. & l. præses. & l. si manifeste, C. de serv. & aqua. & per not. in l. Gallus, §. & quid si tantum, D. de lib. & posth.* Et adverte, quando solum quæstio est inter dominos prædij dominantis : quia unus vult dividere fundum servientis, vel numerum pecorum, vel tempus pasculandi, & alter non vult : & tunc dicendum est, *ut dixi in princ.* Aut est major qui provocat ad divisionem, & alter patitur damnum, si fieret divisio : quia melius pascularentur in toto fundo simul, quam de per se in aliqua parte : & tunc non posset cogi ad divisionem, ex quo dicta servitus est simpliciter constituta, *l. si servitus. in princ. D. de serv. urb. præd. & l. certo generi. §. si totus ager. D. de serv. rust. præd. & l. via constitui. §. quacunque. eod. tit. nisi aliqua justa causa divisionis subesset, ut statim dicam de minore provocante ad divisionem.* Aut alter damnum non pateretur : & tunc regulariter posset fieri divisio *d.* Quia  
39 \* nemo cogitur stare in cōmunionē, ut dictum est. *arg. l. Imperatores. ff. de serv.*



de servit. urba. prædio. & vide Albert. in l. testatrix. §. 1. D. si serv. vend. Aut est minor qui provocat, & regulariter non potest, l. inter omnes. C. de præ. minor. l. si pupillorum, in princ. D. de reb. cor. Et idem si esset ecclesia vel alius, qui prohibitus esset alienare, d. l. jubemus. C. de sacrosanct. eccles. Sed hoc fallit, quando subesset aliqua justa causa, ut quando pecora alterius essent morboſa: quia tunc deberet fieri divisio, vel morboſa repelli, per l. Iulianus, in princ. D. de act. empt. & dixi supra in hac 6. quæst. princ. circa princ. Secundo causa est, quando alter socius esset nimis rixosus, vel odiosus, aut molestus, l. si convenerit, in fine, & ibi hoc notat Bart. Bald. & Dd. ff. pro socio, & idem notat glo. & Dd. in l. 2. §. nec cogitur, D. solut. matrim. & Bart. in l. inter pupillos, D. de author. tutor. Bart. & Flor. in l. cum satis. C. de agric. & censib. lib. 10. & Angel. in l. 2. C. de fund. dotal. & Flor. in l. prima, §. si plures. D. de his qui de jec. veleffud. Si vero est quæstio inter dominos prædij servientis simul: & tunc si ista quæstio est, quia domini prædij dominantis volunt inter se dividere fundum servientem, vel numerum pecudum, vel tempus pasculandi: domini prædij servientis nolunt, ut fiat aliqua divisio, sed quod omnes simul pasculentur, sicut soliti sunt pasculare: vel econtra domini prædij servientis volunt. Et videtur quod dividere possint, quia nemo, ut dixi, cogitur stare in cõmunione. In contrarium videtur, quod nihil debet innovari contra morem veterem & antiquum. l. si manifeste. C. de serv. & aqua. & l. contra consuetam formam. l. si præses. cod. tit. & l. an in totum. C. de edif. privat. Tu dic, si sunt majores, regulariter possunt dividere. arg. l. Imperatores, D. de servitutibus rusticorum prædiorum. & hoc videtur tenere Alber. de Ros. in d. l. testatrix. §. 1. ff. de servit. vend. quod tamen intellige, nisi domini prædij servientis paterentur aliquod damnum ex tali divisione, vel domini prædij dominantis: quia tunc possunt impedire divisionem. sed si sunt minores, non possunt provocare ad divisionem regulariter. Fallit, quando subesset aliqua justa causa per ea quæ dicta sunt. Alia est quæstio, quæ convenienter subjicitur \* an dominus prædij servientis possit loca, in quibus debet alteri servitutem, & in quibus debet 40 jus pascendi, puta pascua & ligna reducere ad culturam, invito domino prædij dominantis, cui debetur servitus juris pascendi: & econtra an ille cui debetur hæc servitus, possit invito domino fundi reducere pascua, ita ut efficiantur meliora? Et videtur circa primum, dominum prædij servientis non posse reducere pascua ad culturam invito illo cui servitus juris pascen-



pascendi debetur : quia est contra formam & consuetudinem servitutis juris pascendi impositæ. *argum. l. præses. & l. si manifesto. C. de serv. & aqu. l. 2. in fin. ff. ad leg. Aquil.* Item pro hoc *l. sed si quid. §. sed nec servitus, cum l. sequ. D. de usufruct.* ubi habetur, proprietarium, non posse usufructuario fundo servitutem imponere, ex quo deterior fiat conditio usufructuarij : & idem probatur *in l. locum, §. 1. eodem tit. & l. si usufruct. versi. quod si. D. de aqua plu. arcend. l. si eo loco in princ. D. si serv. vend.* In contrarium videtur, ex quo fundum meliorem facit, *per tex. l. & si forte. §. fina. D. si serv. vend. & l. si arborem, §. per contrarium, D. de servit. urb. præd.* Ego in hac quæst. ita distinguerem : Aut dominus prædij servientis vult reducere usum pasculandi, puta faciendo fossata, ne aquis inundaretur, maxime tempore pluviali, vel lapides excipiendo, & potest etiam invito illo cui servitus debetur, *per jura ultimo loco allegat.* Aut vult reducere pascua ad culturam, & mutare formam fundi : puta dum esset ager sterilis, & incultus, vult reducere ad prata quæ secari possint : & tunc si vult, quod in illis pratis possit is, cui debetur jus pascendi, pasculari facere pecora eodem modo, & per ea tempora quib. solitus erat pasculari, & in hoc non patiatur aliquod damnum : imo utilitatem recipiat, ex quo meliora pascua efficiuntur : & idem eadem ratione, secus si damnum pateretur, puta quia erant pecudes suæ nobiles, sicut sunt Veronenses, & marcescerent in pratis pinguibus, tunc non posset ad prata reducere, quia diceretur mutari forma servitutis in damnum illius cui servitus debetur : quod non est concedendum, *per jura primo loco allega.* Aut vult reducere ad culturam, & ibi seminare blada, & vites plantare : ex quib. non posset ille, cui servitus debetur commoda percipere : imo per ea impediretur suum jus pascendi, quia dominus prædij servientis nollit, ut tempore culturæ in illis pecora pascerentur : & tunc clarum, quod non posset fieri talis reductio ad culturam in præjudicium servitutis debitæ, *per l. si via. & l. præses. C. de serv. & aqua, & l. 2. in fin. D. ad l. Aquil. cum simil. supra alleg.* nisi servitus juris pascendi deberetur tantum eo tempore, quo fruges collectæ sunt, & pascua remanerent meliora, vel saltem non deteriora : quia hoc casu videtur, quod licitum fuerit domino prædij servientis in suo facere, quicquid vult, dummodo non noceat alteri, cui servitus debetur, *argum. l. 1. §. de eo opere, & §. item aq. aquam. D. de aqua plu. arcend. conjuncta l. in re mandata. C. mand. & conclusio brevis est in hac quæstione.* Aut dominus prædij servientis reducendo fundum suum ad cultu-  
ram,



ram, vel ipsum meliorando nocet servituti juris pascendi impositæ: & non potest: aut non nocet, vel prodest, & potest, per prædicta. Sed quid e contra, \* an ille cui debetur servitus ista, possit invi. o domino fundi servientis ista pascua reducere, ut efficiantur meliora? Et videtur quod sic, ad similitudinem usufructuarij, qui potest causam proprietatis meliorem facere non deteriore, *l. æquissimum, §. fructuarius. in princ. D. de usufruct.* In contrariū videtur, quod etiam nullo modo possit, etiam meliorando, per *l. hætenus, §. fin. in fin. de usufruct.* Sed tu circa hoc breviter conclude: aut ille, cui debetur servitus vult mutare formam vel statum rei vel fundi, in quo sibi debetur servitus, puta aliquid novi addendo vel detrahendo, & non potest: per *d. l. fin. cum l. sequen. & ibi gloss. teneo & §. fructuarius. & ibi gloss. & Flor. & §. item si domus. & l. fin. ff. de usu & habit.* aut non vult mutare statum rei vel formam, & tunc si non nocet domino fundi, teneo quod possit, per prædicta jura, & maxime per dictum *§. fructuarius, cum gloss.* Sed circa prædicta oritur dubitatio, \* quid si dominus prædij servientis reduxit pascua ad culturam: puta ad segetes, vi- 42  
tes, propter quod impediuntur pascua ei cui servitus juris pascendi debetur, an possit cogi ad reducendum prædia ad pascua, sicut erant tempore servitutis impositæ, an vero debeat agi ad interesse tantum? Et videtur prima facie eum cogi posse ad reducendum in pristinum statum loca, in quibus jus pascendi debetur: arg. *l. 2. in fin. ff. ad leg. Aquiliam.* ubi dicitur quod si aquatio derivata est in damnum ejus, cui servitus aquæ debetur, potest peti, ut in priorem statum reducatur, facit *l. præses, & l. si manifeste. C. de servit. pro hoc facit l. 1. in princ. D. quod vi aut clam. & l. si colonus. & l. si tertius, §. officium. & per totam legem, D. de aqua pluvi. arcend.* In contrarium videtur, ut solum agi possit ad interesse, arg. *l. loci corpus, §. in confessoria. D. si servitus vend.* & quia sicut in obligatione faciendi succedit obligatio ad interesse, & non potest regulariter quis præcise cogi ad factum, *l. stipulationes non dividuntur, & ibi per Bart. D. de verb. oblig.* ita in obligationibus non faciendi. \* Quia obligatio non faciendi dicitur 43  
obligatio faciendi: probatur in *l. 2. §. item si in facto, eodem titul.* & ideo videtur quod dominus fundi servientis non tenebitur reducere pascua ad culturam, ut dictum est supra, nec mutare formam servitutis constitutæ: tamen quia contrarium facit, succedere debet obligatio ad interesse, ergo in ista quæstione de qua consultus extiti altius repetendo ita distinguere tres casus. aliquando dominus prædij servientis, vel alius vult reducere fun-  
dum



dum servientem ad culturam, fecit aliquas præparationes tantum. aliquando incipit etiã reducere, & reduxit, aliquando etiam reduxit in totũ ad culturam magnam partem, ita ut impediatur jus pascendi. Primo casũ, quando vult reducere fundum, nondum tamen verè reduxit : sed fecit tantum præparamenta, propter quæ forte turbat illum, cui servitus juris pascendi debeat : puta purgando loca, designando fossam, vel loca vinearum, vel alia similia faciendo. quo casu potest dici, quod vult incipere, vel quod incepit. *per text. l. 1. §. cœpisse. ff. de pollic. & per gloss. not. in l. de pupillo. §. nunciationem, in versic. inchoent. & l. prætor. §. si quis paratus. in vers. satisfidare, ff. de nov. oper. nunc. & ibi per Doct.* & tunc potest succurri ei, cui servitus juris pascendi in illo fundo debetur, nov. oper. nunc. *ut d. l. de pupillo. §. sextus. versicul. imposititiam.* & hoc, quando ab alio, quam à domino à quo esset servitus ista debita prædio urbano, *juxta ea quæ dixi supra in 3. qu. principal.* Secus si deberetur pro prædio rustico : *ut eod. tit. cum gloss. & ibi per Dd. in l. qui viam. eod. titu.* potest tamen contra dominum sibi subveniri per actionem confessoriam, per quam dominus prædij servientis tenetur ad patientiam. *argu. l. uti frui. §. final. si usufruct. per. facit l. quoties. l. 2. D. de serv. & l. harum, & l. egi. D. si serv. vend.* & hoc etiam vult Bart. *in l. 1. §. 2. D. de nov. oper. nunc.* Et per hanc confessoriam potest etiam agere ad interesse, & ad fructus, *l. loci corpus, §. in confessoria. D. si serv. vend.* Secundo casu quando incepit reducere, quod tamen non est perfectè, quod quando fit, dicit Bart. *in l. 1. §. 1. in fine. D. de nov. oper. nunc.* aut opus, de quo quæritur, est formiter, ut domus, theatrum, & similia : & tunc non dicitur perfectum, sed futurum, nisi habeat consummationem in formam, aut est opus simpliciter, & informiter, & tunc quicquid est factum, potest dici opus imperfectum, *ut d. §. eod. titu.* & idè & clarius vult Bart. *in l. is qui reip. in fin. D. ex quib. cau. mat.* Et ego dixi plenius *in l. 5. §. opere. & l. ædificia. §. perfecisse. D. de verb. sing.* & tunc similiter habent locũ omnia remedia, de quibus supra dixi. & plus dico, quod poterit ille, cui servitus debetur agere contra reducentem ad culturam, ad destruendum opus, seu partem operis factam, si factum est, nunciatione novi oper. prius facta : *per l. 1. in princ. & §. 1. cum ibi not. ff. de nov. oper. nunc.* in casu quo locum habeat nunciatio nov. ope. *secundum ea quæ dixi supra in primo casu.* Si autem non est factum, sprete nunciatione, quia nulla facta fuit : *dic ut dicam statim in casu seq.* Tertio casu, quando jam dominus prædij servientis reduxit in totum ad culturam magnam partem,



partem, ita ut impediatur jus pascendi : an tunc poterit agi per illum cui debetur servitus, ut cultura reducat ad pascua, an vero tantum ad interesse ? ista quæstio formatur per glo. & Dd. in l. 2. C. ad leg. Aquil. quæ est valde dubitabilis, in qua ita distinguerem, comprehendendo omnes casus qui verisimiliter possent contingere : videlicet, quod aut est facta nunciatio novi oper. legitime antequam opus illud fieret : & tunc si est factum sprete nunciatione, & est servitus urbana, totum potest peti ut destruat. Secus si est rustica, ut l. 1. in princip. cum l. 2. & l. qui viam, cum ibi not. ff. de novi operis nunciatione. Aut non est facta aliqua denunciatio novi operis, vel de jure fieri non potuit : tunc aut ille cui servitus juris pascendi debetur scivit opus fieri, & consensit expresse, aut non consensit expresse : sed eo sciente & patiente factum opus est : aut eo sciente & contradicente, aut ignorante. Si illi cui debetur servitus, scivit & consensit expresse opus fieri : & tunc non potest agere ad demolitionem operis, \* quia remittentibus actiones suas, non est dandus regressus, l. quæritur. §. si venditor, ff. de edil. edict. & regula, quod semel placuit, de regul. jur. in 6. nec poterit etiam agere ad emendationem damni vel interesse. argum. l. Sabinus. vers. si autem, ff. communi divid. Si vero eo sciente & patiente, & non expresse consentiente opus factum est : & tunc aut non fuit deceptus per aliquem errorem, vel imperitiam : & nullo modo poterit agere ad demolitionem, ut patiat adversarius opus demoliri, ut ad pascua fundus reducat : ut est casus in l. Labeo ait, cum l. sequent. & ibi gloss. Barto. & Dd. ff. de aqua plu. arcend. & probatur in d. l. Sabinus. versic. sed & si communi. divid. & in l. qui bona. §. si quis juxta. ff. de dam. infect. & hoc tenet Bartol. in l. quæ dotis. circa finem, ff. solut. matrimon. poterit tamen agere ad interesse, & emendationem damni, ut probatur in d. l. Sabinus. & d. §. qui juxta, & per gloss. & Dd. in d. l. Labeo. Si vero opus est factum eo sciente & contradicente, & in hoc est major difficultas, an possit cogi dominus prædij servientis ad reducendum fundum in pristinum statum, & sic ad demolitionem ? Sed dic considerandam esse actionem, quæ vult intentare. Aut enim ille cui servitus debetur, si non consensit, vult uti interdicto quod vi aut clam, & potest. ut l. 1. & 2. in ver. impetrabis. C. ad leg. Aquil. & quando competat, collige ex his quæ not. Bartol. in l. 1. in ultim. col. D. de no. oper. nunc. & Ros. in interdicto, quod vi aut clam. Aut vult agere actione leg. Aquil. & videtur quod possit, per l. 2. in fin. C. ad leg. Aquil. In contrarium videtur, quod actio l. Aquil. datur solum



ad emendationem damni. Et ita tenet ibi gloss. 2. & probatur in *l. 1. cod. tit. & Instit. ad leg. Aquil. in princip. cum simil.* Cyn. autem in *d. l. 2.* distinguit. Aut est opus, quod non est reducibile ad pristinum statum: & tunc agi potest *l. Aquil.* solum ad damnū seu interesse, ut *d. l. 1. & 2. primo respons. C. ad leg. Aquil.* Aut est opus reducibile ad pristinum statum, ut est aquæductus à cursu suo semotus: & tunc potest agi actione *l. Aquil.* ut in pristinum statum reducatur, & ita loquitur *d. l. 2. in fin.* quæ ita debet intelligi, ut conveniat titulo, sub quo ponitur *l. Imperatores. ff. de in diem addict.* & §. quibus. in prima constitutione. C. & ita actio erit utilis, & non directa pro hoc *l. si servus servum. §. aquæductus. ff. ad leg. Aquil.* ita tenet & sequitur Bald. Ang. & Salic. in *d. l. 2.* Sed Paul. de Caltr. ibi aliter intellexit dictum text. Dicit enim quod non potest agi principaliter actione leg. Aquil. ad destruendum opus factum, & ad reducendū in pristinū statum: sed debet agi, & in libello principaliter peti, ut condemnentur ad emendationē damni, & hoc venit jure actionis *l. Aquil.* & ad hoc est adversarius obligatus, ut *l. 1. & 2. in princip. C. ad leg. Aquil.* Sed si diceret rem se velle in pristinum statum reducere, & non condemnari ad refectionem totius damni, debet audiri, & sic debet intelligi secundum eum *d. l. in fin.* & sic cum reus habeat facultatem hoc faciendi vel reducendi rem in pristinum statum, istud est potius in solutione, quam in obligatione, sicuti est in actione noxali. \* Ubi emendatio damni est in obligatione, & datio damni pro noxa est in solutione, ut *l. miles. §. decem. ff. de re judic.* & isto modo dicit cessare ambages, de quibus per glo. & Cyn. in *d. l. 2. C. ad legem Aquil.* qui mirantur quomodo actio *l. Aquil.* detur, ut res in pristinum statum reducatur. & dicit, quod cum ista facultas reducendi in pristinum statum detur reo ex dispositione legis, videtur durare ista facultas quousq; conveniatur judicati, si fuerit condemnatus ad emendationem damni, *l. item veniunt. §. idem ait. ff. de perit. hare.* sed quando venit ex forma contractus, non durat dicta facultas, nisi usq; ad litem contestatam, *l. si quis stipulatus. ff. de solut.* Sed contra prædictum intellectum Paul. facit *d. l. 2. in princ.* quæ dicit, principaliter potest peti, ibi, ut in pristinum statum reducatur, ejus judicis cura impetrabis, sed Paul. ibi respondet per idem quod in simili dicitur, *l. si pacto quo poenam. versic. ex stipulat. agens. C. de pact.* Nam verum est, quod impetrabis per indirectum: nam si vellet evitare condemnationem damni dati potest restituere in pristinum statum rem, & adire judicis officium, ibi, non tamen quod si facta



facta restitutione adhuc agens remaneret in damno, in illo possit etiam reus cōdemnari, *ut in simili habetur in l. si cum dies. in fine. ff. de arbit. & hoc ultimum tenet etiam Salic. in d. l. 2. & ista est opinio Paul. quod non possit agi l. Aquil. principaliter ad reducendum rem in pristinū statum, etiam quando opus esset reducibile. Aliquando competit actio de pastu pecoris, aliquando l. Aquilæ: & aliquando actio in factum. & est casus in l. qui servandarum, §. fin. D. de præscrip. ver. & aliquando competit actio ad exhibendū. l. Iulianus, §. glans ex arbore. D. ad exhiben. de quibus vide per Rofted. in titu. de act. quæ vocatur nomine speciali de pastu pecoris, ubi ponit libellum petitionis & quæstionis circa prædicta. & Specul. in titu. de offic. ordi. jud. §. 1. versic. 4. circa imminetent. & in tit. de causa possess. & proprie. versic. 4. sum in fundo. & in titu. de inin. \* No-  
 46  
 no principaliter an & quando liceat pasculari in agro alieno? Et dic, aut est servitus imposita juris pascendi conventionē, & potest secundum servitutem constitutam, l. 1. §. in prædijs, D. de servit. rust. præd. & Instit. de servit. §. inter rusticorum. aut non est imposita servitus: & tunc aut est statutum, quod certo tempore quis possit in alieno pasculari, & idem arg. l. venditor. §. si constat. D. communia prædiorum. & l. de quibus. de legib. conjuncta. l. omnes populi de justit. & jur. Aut non est servitus imposita, nec est lex, vel consuetudo: & tunc aut loquimur in militibus Imperatoris, qui veniunt ad aliquas partes: & tunc dicendum est, quod tempore illo non debent animalia sua dimittere, ut pascantur in pratis publicis: & si magister militis non curavit id observari in decem libras auri punitur: quæ pœna imponderetur etiam destruentibus prata privatorum, in l. 1. C. de pas. publ. lib. 11. & ibi hoc not. Bart. & idem est dicendum in alijs militibus eadem ratione, licet male observetur. dicit tamen Bart. in d. l. 1. per illum text. quod provinciales debent providere, in quo loco animalia militis sine damno provincialium pascuntur: & ideo hoc dicit esse utile pro militibus imperatoris descendantibus ad partes Tusciæ: ut possint petere à Tuscis sibi assignari prata, quibus possint eorum equos pascere: & intellige sine injuria subditorum, secundum And. de Barulo. in l. 2. eod. titu. & ideo non debent prata provincialium molestari à militibus principis, ut l. fin. eod. titu. & dicit Bart. illam l. facere contra stipendiarios Perusij, ut non possint stare cum suis equis in pratis publ. vel privatis: bene tamen possent ipsi & alij pasculari juxta viam, ut c. 1. §. fina. in tit. de pas. in usib. feud. quod declara ut dixi supra eod. in §. qu. princ. ver. quinto  
 Ppp 3 acqui-*



*acquiritur.* Aut loquimur in alijs privatis, & regulariter quis non potest pasculari cum animalibus suis in agro alieno. *l. Quintus. D. ad l. Aquil. facit l. divus. cum ibi not. D. de servit. rustic. præd.* nisi juxta viam sine damno, ut dictū est, & de hoc, an & quando sit licitū pasculari in fundo alieno, habetur in *d. l. Quintus.* & per Alber. in *l. fin. ff. ad l. Aquil.* \* Decimo & ultimo posset dubitari de pascuis e publicis & privatis, in quibus non sit servitus imposita, *de quibus vide toto tit. C. de pas. publ. lib. 10. & quæ not. in c. 1. §. fin. in tit. de pace. & quæ dixi in precedenti qu. & supra in 2. & 3. princ.* & de illo qui dimisit equum in pascuis sine custode, quem lupus comedit, an teneatur domino. *vide gloss. Bart. & Dd. in l. si negotia, D. de negot. gest. & Specul. in tit. de locato. §. postquam. versic. quid si locavi. & per Angel. & Doct. in d. l. negotia. & Cyn. Bald. & Dd. in l. cum precum. C. de libe. caus. & per Albert. in l. pignus. C. de pigno. act. & ego dixi in l. quis sit fugitivus. §. apud Labeonem. D. de adul. edit.* \* Item an animal dimissum in pascuis possideatur per illum qui eum ibi dimisit, *vide tex. cum glo. in verb. oberraverit. in l. 3. §. Nerva filius. D. de acquir. poss. & ibi Doct.* Item si aliquis accepit equum in pascuis: quia dicit se dominum illius equi, an incidat in pœnam, *l. si quis in tantam. C. unde vi? vide ibi gloss. magnam, vers. quinto quid si equum, & Angel. & Dd. ibi, & Bartol. & D. in d. §. Nerva filius.* \* Item si pastor conduxit animalia ad pascendum per insidiosa loca, & ea amiserit, tenetur, quia præcessit culpa casum, *l. qui petitorio. §. qui rem. D. de rei vendic. & ibi hoc not. Angel. qui dicit hoc esse intelligendum, quando duxerit scienter, vel saltem scire debuerit, l. quod te. ff. si cert. peti. & de hoc an & quando spastor teneatur de mala custodia, & qualiter, vide tex. gloss. & Dd. in l. si quis domum. alias l. Iulianus. §. Imperator. cum §. sequent. D. loca. & quod not. Bartol. in l. si quis ex argentarijs. & prætor. D. de eden. & l. si creditor. & l. quæ fortuitis. C. de pignor. actio.* Item si est conventum inter dominum & pastorem de dividendis fœtibus, qua actione sit agendum, *vide l. si paciscenda. C. de pact. cum ibi not.* \* Item si quis est in possessione alicujus pascui, & eo tantum utatur certo tempore anni, an per hoc retineat suam possessionem? dicas quod sic, *l. 3. §. salus. D. de acquir. possess.* Plura possent de pascuis & pastoribus dici, sed brevitas causa ista sufficiant: quia non est proprie materia servitutum, &c.

ADDI-



## ADDITIO.

- a *Numerus.* Numerus major facit præsumi maiorem veritatem, in *Specul. de teste. §. 1. versi. quid si omnes, & gloss. 4. quæst. 3. si testes. §. in testib.* ubi etiam ponit quando præferatur numerus dignitati tertium. Et numerus major facit præsumi maiorem zelum, in *Specul. de elect. §. 1. ver. publicatione.*
- b *Viciniam.* Vicinus non potest retinere meretricem in domo, invitis vicinis. *Vide Guil. de Cun. in l. 2. C. de sum. Trinit.*
- c *Animal.* Animal in damno repertum, & retentum, vel pro pignore captum si pereat, debet per officialem emendari, l. *quemadmodum. §. magistratus. D. ad legem. Aquiliam.*
- d *Divisio.* Divisionem iudex facit, si partes discordant. *Vide Paul. de Cast. consil. 92.* Divisionis libellus quomodo formetur, *vide Bart. & Bald. in l. ad officium. C. communi divid. & in l. 1. eod. titu.*
- e *Pascuis.* Pascuorum consuetudo inspici debet. *Bald. in titul. de pac. Constan. §. mos Romanorum. in 3. colum. ver. & not. hoc expressum. & not. in l. 1. §. denique. & l. 2. D. de aqua plu. arcend.*
- f *Pastor.* Pastor tenetur de custodia in *Specul. de act. feud. pe. §. 3. versi. item not. quod si in fin.*

De servitutibus calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ.

## CAP. X.

- 1 *Servitutes calcis coquendæ & arenæ fodiendæ, an rusticæ esse dicantur.*
- 2 *Ius calcis coquendæ vel arenæ fodiendæ ultra quam opus fuerit, pro fundo dominantis, si promittatur, an talis servitus constitui possit.*
- 3 *Servitutes calcis coquendæ, & arenæ fodiendæ, an sint nominatæ vel innominatæ.*
- 4 *Ius cretæ vel lapidis eximendi si quis habeat, an istud servitus dicatur*
- 5 *Loca in quibus debetur servitus, vel ius calcis coquendæ, arenæ fodiendæ, vel cretæ, aut lapidis eximendi, quomodo nominentur.*

**I**stæ\* duæ servitutes sunt rusticæ, ut probatur in l. 1. §. in rusticis. & l. *I*  
*ergo. D. de serv. rust. præd. & Institut. de serv. §. inter rusticorum.* quoniam calx & arena sunt de necessarijs ad domunculam in agro illius, cui servitus debetur, faciendam propter fructus recipiendos. *ita dicit gloss. d. §. inter rusticorum. in versi. calcis coquendæ.* vel etiam quando deberentur pro alio fundo rustico, puta si concederetur mihi ius in prædio tuo, ut in eo mihi liceat calcem coquere, vel arenam fodere, ut ex his fiant vasa vel instru-



- instrumenta: vel granaria, vel ædificia in meo prædio, quibus fructus prædij mei reponantur & exportentur, vel quid simile fiat, quod ad culturam vel fructum agri percipiendum necessariū sit, *l. veluti. ff. de serv. rust. præd. & not. per Azo. in summa C. de serv. §. pecoris. ver. & sic concedi potest.* Secus si deberetur servitus pro domo & non pro fundo: quia diceretur servitus urbana, quoniam servitus denominatur à prædio dominante, *ut est text. cum gloss. in versi. aream. l. 1. ff. de serv. urb. præd.* Et quando dicatur fundus rusticus & urbanus: vel servitus urbana aut rustica, *vide quæ dixi 1. lib. in 3. & 4. divisione servitutis.* Sed si jus calcis coquendæ debetur vel arenæ fodiendæ non ad utilitatem fundi urbani vel rustici, non esset servitus realis, sed jus personale, *ut not. glo. in d. l. veluti. in versi. quod ergo. & probatur. in l. Mela. §. fina. & ibi per gloss. Bart. & Dd. de alim. & cib. leg. & not. in l. domum. D. de serv. rust. præd.* \* Sed hic secundo loco dubitari potest, quod si promittatur jus calcis coquendæ vel arenæ fodiendæ, ultra quam sit opus pro fundo dominante, an talis servitus possit constitui? Et dico quod non, *l. ergo. in fin. cum l. sequ. eod. tit.* Et est ratio: quia servitutes reales sunt secundum indigentiam prædij dominantis, *ut d. l. ergo. §. fin. & ita not. Bartol. in l. eadem. in §. Cato. in 6. ff. de verb. oblig. & l. stipulationes. non dividuntur. in 4. quæst. eod. titul. & supra in d. 4. divisione servitutis. versi. circa istas servitutes.* ibi, item quarta est natura servitutis. \* Tertio dubitatur nunquid istæ duæ servitutes sint nominatæ vel innominatæ. Et gloss. in l. 1. §. in rusticis. in versi. hæc sunt. in princ. ff. de serv. rust. præd. dicit quod sunt innominatæ. Ego tenui supra in lib. 1. in 2. divisione servitutis, quod sunt nominatæ, dic ut ibi dixi, &
- 4 supra de servitute aquæ ducendæ, in 3. qu. princ. \* Quarto quæro, quid si aliquis habet jus cretæ vel lapidis eximendi, an ista sit servitus? dic si debetur ad utilitatem prædij rustici erit rustica servitus: si urbani, erit urbana. Sed si non debetur ad utilitatem fundi, sed ob aliam causam, puta, ut vasa figuli venalia facere possit, tunc non erit servitus realis rustica vel urbana, sed quædam commoditas a ad similitudinem ususfructus, *ut est text. cum gloss. & Doct. in d. l. ergo. §. fin. & l. veluti. ff. de serv. rust. præd. & probatur per ea quæ dixi supra in princip. & ideo dixi, ad similitudinem ususfruct. quia non ususfructus est, cum usufructuarius habeat omnes fructus simul, ut Instir. de usu & hab. in princ. quod non est hoc casu, in quo non habet nisi jus eximendi cretam vel lapidem, sed si haberet jus percipiendi omnes fructus, tunc esset servitus ususfruct. l. arboribus. in fin. princ.*
- ff. de u-*



*ff. de usufructu. & ita not. in d. l. veluti. versic. sed si ut vasa per gloss. & Doct. \** Quinto & ultimo quæro quomodo vocentur hujusmodi loca, in quibus debetur servitus, vel jus calcis coquendæ, arenæ fodiendæ, vel cretæ aut lapidis eximendi dic nominantur creti fodinæ, lapicidinæ, *l. divoratio. §. si vir in fundo. ff. solut. matr. & arenariæ, in quibus arena foditur, l. sed hi. in princ. & ibi gloss. ff. de publicanis.*

## ADDITIO.

a *Commoditas, dicitur respectu usus non respectu fructus, l. cum in rem & ibi Bart. de rei vendi.*

De servitute altius tollendi.

## CAP. XI.

- 1 *Servitus altius tollendi triplex esse dignoscitur.*
- 2 *Servitus altius tollendi quare alia est rustica, & alia urbana.*
- 3 *Servitute altius tollendi exemplum quomodo ponatur.*
- 4 *Servitute altius tollendi exemplum quomodo procedat, cū quis regulariter possit tollere domum suam usq; ad cælum, etiamsi servitus imposita non esset.*
- 5 *Culturæ favore non potest unus ventum impedire, ne ad alterius prædium transeat.*

**T**RIPlex \* est servitus altius tollendi. Una est servitus altius tollendi & officiendi luminibus vicini. Alia est servitus altius non tollendi: & istæ duæ sunt urbanæ, *de quibus in l. 1. D. de serv. rust. præd. & dixi in 1. lib. in duobus tit.* Tertia est servitus altius tollendi, quæ est rustica. *l. 2. in princ. D. de serv. rust. præd. & ibi per glo. & Dd. & de ista loquitur rubr. nostra. \** Pro cujus declaratione primo quæro, quare ista est rustica, & aliæ sunt urbanæ? dic, quia servitus denominatur à prædio dominante, *ut gloss. in l. 1. vers. arcam. de servit. urb. præd. & dixi tit. precedenti, & ideo quando servitus altius tollendi vel non tollendi debetur præd. urba. appellatur urb. & ita procedunt dictæ duæ rubricæ primi libri. Quando vero debetur rustico, nominatur rustica, quia prædio rustic. fit, puta quia est prædium vel villa, l. plenum in princ. de usu & habi. & ita debet intelligi ista rubric. ut vult d. l. 2. in princ. glo. in fin. \** Secundo quæro quomodo ponatur exemplum in hac servitute altius tollendi? dic, potest poni domuncula gratia fructuum parata, quam ille cui debebatur hæc servitus, volebat altius tollere, & officere prædio vicini, *l. eo jure. §. stabula. ff. in quibus caus. pig. tac. contra. & ita vult gl. in d. l. 2. in princ. \** Tercio quæro, quomodo hoc exemplum possit procedere, cum quis regula-

Qq q

rites



riter possit ædes suas vel domum altius tollere usq; ad cœlum, etiam si non est imposita servitus, l. Imperatores. & l. cum eo. D. de serv. urb. præd. & l. qui lumini. & ibi per gloss. & Dd. eod. titu. & l. altius. & l. si ædibus. C. de servit. & aqua. ergo servitus non videtur posse locum habere: quia res sua, & jus suum non potest sibi servire, l. in re communi. & l. si quis ædes. & l. nemo enim. ff. de serv. urb. præd. & l. uti frui. in princ. D. si usus fruct. per. cum simil. dicendum est secundum glo. in d. l. 2. in princ. quod in urbanis est libertas: quia potest quis regulariter altius tollere, & ita procedunt jura præallegata. Sed in prædijs rusticis est servitus posse elevari altius: quia ubi non esset imposita servitus altius tollendi, & officendi prædio vicini, non posset altius tolli propter utilitatem segetum. l. fina. in fin.

5 C. de servit. & aqua. \* Et ratio dubitandi potuit esse: quia favore culturæ non potest unus impedire ventum transire ad prædium alterius, d. l. fin. in fin. Et ideo videbatur hoc esse introductum pro publ. utilitate, & non posse alio pacto expresse contrahentiū aliter disponi, & nec pacto valeret per illam l. 2. in princ. secundum primam lect. quam etiam ibi Paul. de Caltr. tenet in d. l. fin. Vel secundo potest dici, quod ista servitus locum habeat, quando actum fuerat, ut deberet altius tollere, quia altius ædificare de necessitate est servitus: sed de voluntate est quædam libertas, & ita declarat gloss. in d. l. 2. de quo vide quæ supra dixi in lib. 1. in titu. de serv. altius tollendi, ubi declaravi quomodo potest esse utilis hæc servitus. Vel tertio potest dici secundum eandem gloss. quod hæc servitus intelligatur, quando quis habet potestatem altius tollendi in fundo vicini rustico: quia tunc in alieno jus servitutis constitui potest. & hanc tanquam verā sequitur Flor. in d. l. 2. tamen prædicti tres intellectus recte possunt procedere secundum quod supra declaravi. Cætera circa hanc materiam vide in duobus tit. de serv. altius tollendi, & altius non tollendi, & quod not. in l. fin. §. fin. C. de serv. & aqua.

De servitute cloacæ.

## CAP. XII.

1 Ius cloacæ immittendæ quod sit.

2 Servitus cloacæ fundo rustico quando deberi dicatur.

1 IUS \* cloacæ immittendæ servitus est, scilicet rustici prædij, in l. jus a cloacæ, D. de servit. secundum glo. ibi per l. 2. in princ. D. de serv. rust. prædior. quæ si intelliguntur de prædio rustico dominante. gloss. optime dicit.



dicat. Sed si intelligeretur de prædio serviente, deberet addi, de fundo urbano servitutem debente rustico fundo: *ut eadem gloss. in d. l. 2. in vers. domum, in 2. lect.* & utroq; modo dicitur servitus rustica, ex quo debetur fundo rustico, quia servitus debetur prædio dominanti. *l. 1. cum gloss. in vers. arcem. D. de servit. urb. præd. & dixi in titu. præced. in 1. quæst.* & ideo si servitus cloacæ deberetur fundo urbano, diceretur urbana, *de qua dixi supr. in 1. libr. in titu. de cloacis.* \* Sed si quæeratur quando dicatur servitus cloacæ deberi fundo rustico? dic quod quandoq; licet per vicini domum habere cloacam. *d. l. 2. in princ.* ad quam cloacâ coloni agri mei propter necessitatem sui corporis accedunt, quod agro meo expetit: ideoque dicitur rustica servitus: *ut dicit gloss. in d. l. 2. in vers. cloacam.* Et ita potest intelligi *d. l. 2. & d. l. jus cloacæ.* Sed quando deberetur servitus propurgando fundo urbano: tunc diceretur servitus urbana inspecto fundo dominanti, cui servitus debetur: & quia ista materia cloacæ fuit examinata supra *in 1. libr. in titu. de cloacis,* & plenius supr. *in titu. de aquæductu, in ultim. quæst. princ. ver. utile & convenienter etiâ subijcere, usque ad finem. & aliquid supr. de servitute viæ, in 36. & ult. quæst.* ideo non expedit hic aliter declarare, &c.

## ADDITIO.

a *Ius cloacæ.* Cloacæ meæ usus, an potest impediri per te, *vide Specul. de causa possess. §. 3. in fin. & §. 4. versic. sed nunquid,* & cloacæ materiam *vide in tit. D. de cloa. per totum.*

De servitute prætorij vel protecti.

## CAP. XIII.

- 1 *Prætorium vel protectum habere licere in fundo, quæ servitus esse dicatur.*
- 2 *Prætorium quid proprie dicatur.*
- 3 *Prætorium, quod alia protectum dicitur, quid sit.*

**E**ST \* etiam servitus rustica prætorium vel protectum habere licere in fundo, ut ibi recipi possint coloni agri mei, *l. 2. cum gloss. vers. protectum, D. de serv. rust. præd.* \* Prætorium autem dicitur locus, in quo paterfamilias residere solet, & merces & species tanquam in horreis retinere. *C. de offic. rector. provin. l. nulli.* & sumitur hoc ex eo, quia prætorium solet dici locus, in quo prætor reddit jura, *ut dicit glo. in l. plenius, in prin. D. de usu & hab.* Si igitur alicui licet in fundo vicini prætorium habere, in quo sui coloni, sive ipse aut sua familia possint residere causa sui fundi rustici,

Qq q 2

rustici,



- 3 rustici, dicitur servitus rustica. \* Protectum vero, quod alias projectum dicitur, est illud quod ita provehitur, ut nunquam requiesceret, qualia sunt moeniana. *l. mal. §. si protect. D. de verbor. signifi. & l. quemadm. §. si projectum, D. ad l. Aquil. & l. si duo, §. item videamus. & §. Labeo, l. si duo, D. uti posside.* cum ita non sit licitum protectum super solo alterius facere, vel habere in fundo vicini pro utilitate fundi rustici, dicitur servitus rust. de qua loquitur *l. 1. de servit. rust. præd.* Et ista rubrica declaratur per ea quæ dicta sunt in titulis proxime alleg.

De servitute innominata.

CAP. XIV.

- 1 *Servitutes innominatæ quæ dicantur*  
2 *Servitutes quæ per quatuor elementa versantur.*

- 1 **P**ROST \* urbanas servitutes quæ nominatæ dicuntur, domum primo libro figuravimus, ut ex ea ceteræ servitutes urbanæ, quæ nominatæ non reperiuntur, intelligi possint. Nunc vero consequens, ut in hoc libro secundo, declaratis rusticis servitutibus nominatis, alium ordinem adhibeamus, quo alio modo reperiantur facile & haberi & intelligi possint. \* Has autem, cum circa prædia tantum rustica versentur, per quatuor in primis elementa, terram scilicet *a*, aquam, aërem, & ignem, quantum ad rem pertinet, breviter ordinandas esse constituimus, ita ut facilius unusquisque inquirere ac percipere poterit, quando fundo rustico servitus debeat, quando illis etiam quatuor elementis nullo jure servitutis prohibente libere uti valeat.

ADDITIO.

- a *Terram.* Terra quantum differt à luna & quantus sit circuitus ejus, ponit Plinius *nat. hist. lib. 1.* non declaro. quia non est materia juris.

De servitute terræ.

CAP. XV.

- 1 *Servitutes terræ quæ sint: & quibus imponantur.*  
2 *Religiosi si concedant, ut in aliquo loco sepulturam facere possim, & ibi sepelire coeperim, si postea cum eis conveniam ne sepeliā nisi usq; ad certum numerum, & quod non possim inibi monumentum cum lapidibus, nisi usq; ad certam mensuram extruere: an talis conventio valeat.*  
3 *Fundum si quis habuerit: per quem solebat ire ad casas fundo junctas: & ipsum alteri.*



alteri legaverit : an si legatarius sibi fundum legatum petat : hæredes excipere possint servitutem dictis casis deberi.

4 Casa quid proprie dicatur : & quid capanna.

**Q**uia primum apud nos elementum est terra . ideo prius de ipsa in genere videamus , postea specialiter de quibusdam servitutibus terrarum concernentibus declarabimus . \* Primo est in primis sciendum , servitutes huiusmodi imponi posse , ut boves , per quos colitur fundus , in vicino agro pascantur . & ita Nerat. *lib. 2. membranarum* scribit , ut Ulpian. refert in *l. 3. in princ. ff. de serv. rust. præd.* de qua dixi supr. in *tit. de servit. juris pascendi*. Item ut fructus vicini in villa cogantur , coactiq; habeantur , & ut pedamenta ad vineam ex vicini prædio sumantur , & vicino , cuius lapidicinæ fundo tuo immineant , id est , sint juxta agrum tuum ex parte superiori , posse te concedere jus esse , terram in fundum jacere , saxa posita habere , & ut in tuum lapides provoluantur , ibiq; positi habeantur , indeq; exportentur , hæc omnia habentur in *dict. l. 3. in princ.* Item potest constitui servitus gestandi , vel in tuo uvas premendi , vel area tua ad frumenta , cæteraq; legumina exprimenda utendi , habenti prædium rusticum pro eo constitui . *l. Mela, §. fin. cum gloss. & Bart. ff. de alim. & cib. leg.* Item servitus rustica constitui potest , ut sylvæ caduæ , & pedamenta vineis non desint , si causa fundi rustici dominantis fiat . Item & Martianus probat servitutem talem constitui posse , ut tugurium mihi liceret habere in tuo , scilicet si habeam pascui servitutem , aut pecoris appellendi : ut si hyems ingruerit , habeam quo me recipiam : vel si fuerit constituta servitus propter colentes agrum meum , quatenus in tugurio agri tui recipiantur , ut est *text. cum gloss. in vers. habeat. l. veluti. vers. item sylvæ, D. de serv. rust. præd.* Item servitutes prædiorum tam in solo , quam in superficie imponi possunt . *l. 3. ff. de serv.* quod declara , ut ibi , per gloss. & Dd. Item servitutes rusticorum prædiorum , etsi corporibus accedunt , incorporales tamen sunt , & ideo non usucapiuntur . *l. servitutes prædiorum, in princ. eod. tit.* caveri autem , ut ad certam altitudinem monumentum ædificetur , non potest : quia id quod humani juris esse desijt , servituti non recipit . Item nec illa quidem servitus consistere potest , ut certus numerus hominum in uno loco humetur . *l. 4. quæ incipit. caveri, ff. communia præd.* & ideo dicit ibi Paul. de Castr. *per illum text.* \* Quod si religiosi



- numerum, & quod nō possum ibi extruere monumentum cum lapidibus nisi usq; ad certam mensuram, ista conventio non valet, & potero sepelir quot volam, & etiam ornare sepulchrum lapidibus, preut decet. *l. 1. § interdictum, ff. de mort. infer.* & ibi etiam Paul. hoc vult *l. statuas. C. a relig. & sumpt. fune.* non obstante contradictione illorum religiosorum sed si vellem ædificare ultra condecetiam, possum prohiberi. *argum. l. 1. cui, ff. de servit.* \* Sed in specie nunc quaeritur de casis, si quis habet fundum per quem solebat ire ad casās junctas fundo, & ipsum alteri legat, an si legatarius petat fundum sibi legatum, possint hæredes excipere servitūtem debere dictis casis, ut sic possit iri per illum fundum ad dictas casās. E videtur quod non: quia nulla servitus fuit ante mortem testatoris, quia res sua nemini servit. *l. in re communi. ff. de serv. urb. præd. cum sim.* Nec post mortem videtur servitus aliqua debere, ex quo non fuit per testatorem imposita, quia res præsumitur libera, ubi servitus imposita nō reperitur. *l. alitius, & l. si adibus. C. de serv.* Tamen dicendum est contrarium, ex quo testator legavit proprietatem fundi, per quem ad casās illas solebat venire: ut *l. testatrix. in princ. ff. si serv. vend.* & probatur in *l. si fundum sub conditione. §. qui fundum, D. de leg. 1. & l. fin. in princ. ff. de serv. urb. præd.* & per Bart. in *l. 1. ff. de serv. leg.* ubi omnino est videndum de hac materia. \* Quæ autem dicatur casa, Bald. in *c. 2. si duo fratres in eadem casa in tit. de fra. de no. benefic. invest.* dicit quod est vulgare Italicum, & solet dici à cadendo, quando est quædam domuncula, sed nunquid cabanna dicatur casa, sive domus? dicit Bald. ibi, recurrendum esse ad vulgare: nam illud quod cōmuniter homines dicunt, in vulgari est inspiciendum: proprie tamen non dicitur domus, quia non consistit ex pariete & ex tecto, *D. de usuc. l. eum qui ædes,* qui dicit esse ad statutum, sed vide gloss. *Inst. de re. div. §. 1. in ver. villis,* quæ declarat, quæ dicatur cabanna.

De tugurio.

## CAP. XVI.

- 1 Tugurium in fundo alieno facere an licitum sit.
- 2 Tugurium quid dicatur remissè.

- 1 **T**ugurium \* an sit licitum in fundo alieno facere? Dic quod non regulariter. quemadmodum. *§. si protect. ff. ad legem Aquil. & l. qui vitem. §. si ad januam, D. quod vi aut clam.* nisi sit imposita servitus. *l. veluti. de serv. rust. præd.* & si fiat non imposita servitute, potest propria auctoritate domini



domini fundi destrui : *ut d. §. si protectum. & §. si ad januam.* quod not. Sæpe quando in locis, ubi sunt palcua, contenditur de possessione vel quasi, partes faciunt tuguria aut casae, ut sub eis stent pecorarij sui, vel coloni, ut ibi ponant fœnum : quia si fiat in fundo alterius, potest dominus propria autoritate & impune destruere per dicta jura. \* Et quid sit tuguriũ, *vide l. tugurij. D. de verbor. signif.* 2

De cultura terrarum.

CAP. XVII.

- 1 Vicinus loci privati superioris, si ita per sulcos araverit atq; per porcas, ut ad inferiorem fundum aqua venerit, an possit, an vero aquæ arcendæ judicio cogi possit, ut in alteram partem arret.
- 2 Opus si quispiam arando faciat, ex quo aqua pluvia vicino nocere possit, si alter fundus coli non poterat, actione aquæ pluviae arcendæ non tenetur.
- 3 Sulcos vel fossas si quispiam in vicini inferioris damnum seu ex latere facere vult, dato quod non possit, quomodo ei succurratur.

**D**E cultura terrarum breviter quædam dicamus. \* Vicinus loci superioris privati ita arabat per sulcos atque per porcas, ut ad inferiorem fundum aqua veniret, quæsitum est an possit : An vero aquæ arcendæ judicio cogi potest sic, ut in alteram partem araret, & ne sulci vicini a inferioris agrum spectarent ? Respondendum est, dominum fundi inferioris nō posset facere, quo minus agrum suum superiorem vicinus quemadmodum veller, araret, *ut est text. in l. vicinus. in princ. D. de aqua pluv. arc.* 1  
 \* Ex quo not. secundum Barto. ibi, quod si arando aliquis opus faciat, ex quo aqua pluvia nocere possit vicino, si aliter fundus coli non poterat, non tenetur actione aquæ pluv. arc. Sed si alio opere fundus poterat coli, tenetur ea actione. & ita intelligatur versicu, sequens, sed si quos, secundum Bart. & Ioan. de Imol. ibi, gloss. autem habuit alium intellectum, videl. ut lex, vicinus in princ. intelligatur, etiā quando sulci erant nocituri fundo vicini inferioris, si non animo nocendi facti sunt, sed causa agri colendi : & est ratio : quia naturaliter fundus inferior debet servitutem superiori, ut aquam recipiat. *l. 1. §. fin. cum l. seq. D. de aqua pluv. arc.* & ideo si dominus superior non posset bene colore fundum suum sine sulcis aquarijs, sibi licitum est eos facere, *ut ibi. & l. 1. §. de eo opere, eod. tit.* Sed adverte quod loquitur quando vicinus habebat fundum ex latere, & faciebat sulcos ex transverso, animo nocendi fundo vicini, & non propter necessitatem, vel utilitatem culturæ vel aliter. & tertio potest intelligi illa *l. vicinus,* 2



cinus, secundum Paul. de Cast. quia aut quis facit sulcos apertos aratro ad seminandum, & potest facere sicut vult, sive per longum, sive per transversum, *ita loquitur. l. vicinus. in princ.* Aut quis vult facere hos non causa seminandi, sed causa aqua retinendi, qui dicuntur sulci aquarum: & tunc distinguit. Aut sine illis non poterat ager coli, & idem. Aut poterat, & tunc secus: & ita loquitur *vers. sed si quos*, probatur *in l. 1. §. de eo opere, eod. tit.* quod sit causa agri colendi, & fructus colligendi quicumque illi sint: sive frumentum, sive alij fructus, sive opus fiat aratro, sive alio modo:   
 3 *ut est text. cum gloss. in d. §. de eo opere, §. sequ. & §. Labeo.* \* Sed quid si vult quis facere sulcos, vel fossas, in damnum fundi vicini inferioris, seu ex latere: & casu quod non possit, quomodo ei succurratur? Dic aut jam fecit, & aqua incepit decurrere, & potest ipsum cogere, ut repleat sulcos vel fossas, & si non replet, condemnari debet ad interesse, *d. l. vicinus, vers. sed si quos.* Vel potest iudex jubere ut caveat de damno, infect. *l. haecenus, §. fin. eod. tit.* Et etiam manu militari poterit compelli ad demoliendum, & ad deplantandum opus. *l. qui restituere, ff. de rei vend. & l. stipulatio, §. fin. D. de nov. oper. nunc. & not. gloss. in d. l. vicinus, in ver. condemnare.* Aut vicinus fecit opus, & aqua per fossas nondum fluxit: & tunc similiter potest per iudicem cogi ut repleat. Et est ratio, quia in illa actione aqua plu. arcen. venit damnum futurum, *l. supra iter, §. officium, & l. haecenus, §. pe. eod. tit.* nec inspicitur si nocuit aqua, sed si nocere potuerit: ut dicit gloss. *in d. l. vicinus, in fin. in verb. nunquam fluxisset. & l. 1. §. 2. eod. tit.*

## ADDITIO.

a *Vicini.* Vicinus potest aquam venientem ex fundo vel tecto vicini, in curtē vel fundum suum retinere & depellere, ne sibi noceat. *Paul. de Cast. in l. quoties, l. 1. de serv. & supra per Bart. Cap. de serv. urba. c. 12. c. 46. v. 47. & sequent.*

De seminatione plantarum.

## CAP. XVIII.

- 1 *In fundo suo unicuique seminare herbas. & arbores plantare: vites putare, &c. licitum est.*
- 2 *Aqueductum servitutem per fundum tuum ad fundum meum si mihi debeas: non poteris in fundo tuo fodere vel aliud facere per quod aqua corrumpatur.*
- 3 *Fundi sui in finibus an alicui plantare licitum sit: & si radices in vicini fundum intraverint: vel frondes aut rami protendantur, an vicinus eas propria auctoritate incidere valeat.*

4. *Gloss.*



- 4 Glans ex arbore tua si in fundum meum ceciderit, an tibi ipsam auferre liceat, & si prohibeam, quo interdicto tenear.
- 5 Glandis appelluione an omnes fructus contineantur.
- 6 Glandem tuam, quæ in fundo meo cadit, si pecus meum comederit, qua actione tenear.
- 7 Hortum vicinus qui certo tempore pratum irrigare solebat, si pratum fecerit, assidueque postea irrigatione vicino nocere cæperit, quid juris.

**P**oltquam de cultura terrarum dicere incepimus: consequens est ut de seminatione plantarum, putatione, & insertione aliqua dicamus. \* Et primo sciendum est regulariter quem posse in fundo suo seminare arbores, herbas plantare a, vites & arbores putare, & alia huiusmodi facere: quia in re sua quilibet moderator est & arbiter. *l. in re mandata. C. mand.* & nemo potest prohiberi uti sua re quocumq; modo voluerit, imo si voluerit, potest agere actione injuriarum. *l. injuriarum actio. §. pen. ff. de inju. & l. qui penden. de act. empt.* nisi probetur servitus imposita. *l. altius. & l. si ædibus. C. de serv. not. Bald. in cap. 2. in tit. si de feud. fu. con. in usib. feu. & c. cæterum. de judic. & Anto. de Butr. in c. nimis extra, de jurejur.* \* Et ideo sequitur ex hoc, quod si mihi debes servitutem aquæ ductus per fundum tuum ad fundum meum: vel hoc anno duxi aquam per fundum sine vicio, non potes in illo fundo tuo fodere, succidere, putare, ædificare, vel aliud facere per quod aqua inquinetur, vitietur, corrumpatur, deteriore fiat, & si hoc fiat, teneberis interdicto de aqua quoti. æsti. *ut est text. in l. 1. §. Labeo putat. ff. de aqua quoti. & æsti.* \* Sed circa plantationem arborum quæri potest, an sit licitum alicui in suo arbores plantare, & in finibus fundi sui: & si radices intrent fundum vicini, vel frondes aut rami protendantur supra fundum vicini, an vicinus possit eas propria autoritate incidere: & si fructus arboris meæ ceciderunt in fundum vicini *vide de his omnibus quæ plene dixi supra. in 1. lib. in tit. de arboribus, & in tit. de serv. ne luminibus officiatur. in 4. qu.* \* Quibus adde, si glans ex arbore tua in fundum meum ceciderit, & extat, licitum est tibi tertio quoque die auferre illam, & si prohibeam, teneor interdicto de glande legenda. \* Et appellatione glandis omnes fructus continentur. *ut l. unica. & ibi gloss. Bartol. Dd. ff. de glan. le. & l. Iulianus. §. glans. ff. ad exhib.* Item si non patior tollere glandem, teneor ad exhibendum, quemadmodum si tuam materiam in agrum meum delatam tibi auferre non patiar. *d. l. Iulianus. §. glans.* \* Item si immisso pecore depasco glandem tuam, quæ in fundo meo cadit, si dolo malo pecus immisi, ut glandem comederet, teneor ad exhibendum:

R r r

ut dict.



*ut dict. §. glans.* & etiam actione in factum agere poteris. *l. qui servanda. §. glans. ff. de præscrip. verbis.* \* De irrigatione aliquid dicamus, & si vicinus qui hortum solebat certo tempore irrigare, pratum illic fecerit. corripitque assidua irrigatione vicino nocere, ait jurisconsultus neque damni infecti, neque pluviae arcen. cum teneri actione, nisi locum complanaverit, eoq; facto citius aqua ad vicinum pervenire coepit, *ut est text. not. in l. apud Trebatium. §. si vicinus. ff. de aqua plu. arcen.* & hoc intellige secundum gloss. ibi, quando in suo, sed si in alieno aliquid faceret, teneretur, *l. si quando in fin. ff. si serv. vend.* & ibi hoc etiã vult gloss. Sed Paul. de Caltr. intelligit illum §. si vicinus non aliter fundum poterat colere: alioqui teneretur. *l. 1. §. de opere. de aqua plu. arcen.* Vel secundum Ioan. de Imol. ille §. si vicinus. intelligitur quod ille qui habet servitutem activam, possit aquam ex fundo vicini ad suum ducere causa irrigandi, & ex quo fuit simpliciter constituta: trahitur etiam ad pratum quod sit in eodem fundo, *argum. l. si servitus. ff. de serv. urb. præd.* nisi locus complanetur, ex quo aqua citius decurrat, *ut in fin. illius. §. & adde quæ plene dixi supra de servit. aquæduct.*

## ADDITIO.

**a** *Plantare.* Servitus altius non tollendi non rumpitur per plantationem arboris: secus vero si in servitute luminibus officiatur. *l. adificia, & in l. si arbore. in princ. eod. tit.*

De sterquilinatione.

## CAP. XIX.

**1** *Sterquilinatio quid sit, & breviter tota ejus materia remissive.*

**D**E sterquilinatione vide textum cum gloss. \* *in l. si quando. §. fin. & quod ibi not. si servit. vend.* & quæ dixi in primo libro, *in titu. de sterquilinatione.*

De messe &amp; vindemia.

## CAP. XX.

**1** *Messum vel vindemiam cuilibet domino vel colono in fundo suo facere licet: prohibens autem injuriarum actione tenetur.*

**2** *Statuta si dictaverint, ne quis possit vindemiare vel messem facere etiam in suo, nisi certo tempore, vel ut colonus partiarius non possit incidere messem, nisi præsentem locatore, vel nisi notificatione sibi facta: quibus casibus servanda essent.*

**3** *Fundum alienum an cuilibet ingredi liceat, & uvas vel spicas colligere.*

De messe



**D**E messe \* & vindemia colligenda, dic licitum est cuilibet domino vel colono messem & vindemiam in fundo suo vel sibi locato facere, & pro libito voluntatis: & si ab aliquo prohibeatur, potest agere actione injuriarum. *l. qui pendentem vindemiam. ff. de act. empt. l. injuriarum actio. §. si quis me prohibeat. D. de injur.* nisi ex forma statuti vel consuetudinis servaretur contrarium. \* Quæro, in quibusdam locis sunt statuta ne quis possit vindemiare vel messem facere etiam in suo, nisi certo tempore: & ratio statuentium forte fuit, ne ante tempus domini colligerent propria, & postea accusarent saltuarios de damno dato: vel si forte in instrumento locationis contineatur, ut vel colonus, vel partiarius non possit messem incidere, nisi præsentem loc. vel saltem nisi prius sibi facta notificatione: quibus casibus conventiones vel statuta servanda essent. *l. omnes populi. de just. & jure. & l. 1. D. de pos.* \* Sed nunquid sit licitum cuilibet ingredi fundum alienum, & uvas colligere vel spicas? dic quod de jure licitum est comedere, & non exportare, & conterere spicas, sed non mittere falcem. *de conse. d. v. stipulas. & not. gloss. 1. omnes leges. in versic. fas est.* & communiter sunt statuta providentia circa hoc, & de consuetudine servatur etiam illud jus divinum, veruntamen si antequam quis ingrediatur fundum alienum, prohibeatur à domino, ingredi non poterit. *l. injuriarum actio. §. fin. D. de injur. & l. divus. D. de serv. rust. præd.* & propterea dicitur d. c. omnes leges. ire per agrum alienum fas est, jus non est, id est, fas est domino non prohibente: jus non est prohibente domino: *ut ibi not. & adde quæ dixi supra de servit. itin. in penul. quæst. princ. & vide text. cum gloss. in l. per agrum. C. de servit.*

De aucupatione.

CAP. XXI.

- 1 Aucupari, vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine usurpatur: si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat, non erit ei licitum.
- 2 Venando vel aucupando in fundo alieno si quispiam aliquid ceperit, an domino fundi restituere teneatur.
- 3 Venator an in fundo retineri possit: ut reddat quod percepit.
- 4 Bestia fera si in laqueo alieno reperiatur, an aucupantis erit.
- 5 Bestiam feram si unus vulneret, & alius capiat, cujus erit.
- 6 Lupus, vel milvus, vel accipiter, vel canis si acceperit avem, vel pecudem, vel aliud animal unius, & quidam tertius surripuerit de ore lupi, milvi, accipitris, vel canis: an priori domino id quod acceperit restituere teneatur.

R r r 2

7 Accip



- 7 Accipitrem vel falconem cum sonaleis argenteis in pedibus junctis si quisquam acceperit : an priori domino restituere teneatur.
- 8 Retia seu laqueos tendere : aut quælibet alia instrumenta ad capiendas venationes an licitum sit.
- 9 Nobiles & milites privilegiati sunt, ut cum canibus & avibus venentur.
- 10 Venari cum armis an licitum sit.
- 11 Venatio clericis & monachis an & quando licita sit.
- 12 Fossas aprorum, urforumve capiendorum causa facere, an licitum sit.
- 13 Fossata five fossæ, quæ sunt inter viam publicam, & fundum privatum, cujus esse debeant.
- 14 Sepes in finibus fundi sui an facere licitum sit.

**A**ucupari \* autem, vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine usurpatur : si tamen dominus volentem ingredi fundum suum causa venandi, vel aucupandi prohibeat, non erit ei licitum : *ut est casus in d. l. injuriarum, §. fin. & d. l. divus cum gl. & l. 3. §. 1. vers. plane. ff. de acquir. rer. dom. & Instit. de re. divi. §. feræ. ver. plane.* \* Sed quid si unus in alieno venando vel aucupando aliquid cepit, an teneatur restituere domino fundi ? gloss. format istam quæsti. in d. l. divus, & ibi format quod non, *per text. in d. §. feræ. & l. fin. §. sed cum C. de fur. & idem tenet gloss. in d. §. plane.* Sed gloss. in d. §. feræ. *Instit. de re. divi. vers. plane.* tenet contrarium, sed communiter primæ gloss. tenentur. & dicit Ang. in d. l. divus, quod gaudent nobiles & principes, quod possint venari in fundo alieno. Et est ratio, quia solus ingressus est prohibitus, non captura. *d. §. feræ. cum alijs supra alleg.* Aliqui concordant dictas gloss. *ut gl. d. §. feræ.* procedat in casibus post prohibitionem. Sed dicit Flo. in d. l. divus, quod ista concordia, non est tuta: quia privati prohibitio nō impedit translationē dominij. *lea lege. C. de condi. ob causam. l. si ita quis. §. si ea lege. ff. de verb. oblig. not. Bart. in l. qui absenti. D. de don.* Unde Flor. in d. l. divus. aliter concordat. videlicet aut fundus consistebat in venatione, vel aucupatione : tunc si quis ibi venetur, vel aucupetur domino prohibente, non facit captum suum. ita intelligatur *gloss. d. §. feræ.* Aut non consistebat in venatione vel aucupatione : & tunc captum efficitur capientis. & ita procedant aliæ gloss. contrariæ. pro hoc allegat *l. venationes. ff. de usucap. & l. usufructuarium. ff. de usufructu.* & per illa duo jura apparet, quando venatio sit in fructu, & debeat usufructuario. \* Sed insurgit aliud dubium circa prædicta, an possit venator adhuc in fundo retineri, ut reddat quod percepit ? Et gloss. *§. feræ. Instit. de re. divi.* videtur senti-



sentire quod sic, gloss. d. l. *divus*. dicit quod non, per d. §. *feræ*. in l. 3. §. 1. D. de acqu. rer. dom. & in authen. ut nulli judi. §. *si autem*. sed ager actione injuriarum, si intravit eo prohibente. l. *injuriarum actio*. §. *penult*. D. de injur. & idem vult glo. in l. 3. §. 1. D. de acq. rer. dom. & ista opin. est vera, quam tenent Cyn. Bart. in l. 1. §. *omnia*. cod. tit. & Angel. in d. l. *divus*. qui dicit hoc esse not. quia jam vidit de facto in persona unius nobilis de Odonibus de Perusio, qui pro apris & capreolis nemus alienum intravit domino prohibente, & multas venationes cepit: omnis enim venatio pertinet ad eum, & nulla violentia per dominum fieri potest: sed tantummodo actione injuriarum contra eum agi poterit. Adde tamen quod dominus poterit volenti ingredi fundum manu resistere. l. *quemadmodum circa princ.* D. ad l. *Aquil.* & not. gl. in l. 3. §. 1. ver. *jure prohiberi*. D. de acquir. rer. dom. \* Sed si fera bestia reperiatur in laqueo alieno? dic quod 4  
erit occupantis. l. *in laqueum*. ss. ff. de acquir. rer. dom. Et ideo quod laqueo meo detinetur, non efficitur meū: nisi illud manu capia: ut ibi. & ita tenet ibi Bart. in *princ.* in his tamen servanda est consuetudo loci, vel statuti, si reperitur: aliter tenendū est quod supra dixi. Quia diximus quem posse ingredi fundum alienū, maxime causa venandi, & aucupandi: quæro an hoc possit jure servitutis, vel jure cujusdam facultatis à jure communi concessæ? dic, quod jure facultatis potest ingredi: & propter hoc licet quis pluries iverit per fundum alienum: non tamen censetur ivisse jure servitutis, nisi iverit per 30. dies infra annum. & semper potest prohiberi ne vadat: sed postquam ivit per 30. dies, censetur esse in quasi possessione servitutis, in qua est defendendus, per titu. ff. de itin. actuque pri. quousq; actum fuerit confessoria vel negatoria: ut l. 1. in *princ.* §. 1. supra eod. titu. & dixi plene supra de servit. itin. in *ultim. qu. princ.* Sed in his quæ non solent competere jure facultatis, sufficit semel aliquid fuisse gestum sciente & patiente domino, ut dicatur esse in quasi possessione servitutis: ut l. 1. §. *hoc interdictum*. ff. de aqua quot. & æsti. & not. in c. cum ecclesia Sutrina. extra de caus. posses. & proprie. & ita vult Paul. de Castr. in d. l. *divus*. supra de serv. rust. præd. \* Quid si quis vulnerat feram bestiam, & alius capit, cujus debet esse? dic capientis: ut Instit. de rer. div. §. *illud*. & l. *naturalem*. §. *illud*. ff. de acquir. rer. dom. \* Est quæstio quotidiana. si lupus, vel milvus, vel accipiter, vel canis accepit avem, vel pecudem, vel aliud animal unius: & quidam tertius accepit seu arripuit de canib. vel de ore lupi aut milvi, &c. an teneatur restituere id, quod recuperavit.



- peravit priori domino ? dic quod sic : *ut est text. nota. ff. de acquir. rer. dom. l. Pompon. in fine.* \* Sed pone aliam q. pulchram : quidam accepit accipitrem, vel falconem cum sonaleis argenteis in pedibus junctis, an teneatur restituere priori domino ? Vide consilium Bart. quod incipit, omni modo cū fuisset venatum. alias dicitur tractatus de falcone editus per Bart.
- 8 quem habeo in consilijs, *consilio 121. ubi plene vide.* \* Nunquid autem sit licitum tendere retia seu laqueos, aut alia quælibet instrumenta ad capiendas venationes ? dic quod non : nisi ad ursos, apros & lupos capiendos : *ut est tex. in c. nemo etiā retia. in tit. de pace. tenend. in usib. fen.* qui tex. varijs modis intelligitur. Nam quidam intelligunt solum in possessionibus Imperatoris. *argum. l. 2. cum ibi nota. C. de noxa.* Sed ista lectura notabiliter refutatur *per l. qui foveas. ff. ad l. Aquil.* \* Tertio modo alij intelligunt, quod Imperator hoc statuit, & sit privilegium militis, & nobilium, qui cum canibus & avibus venantur, ut tales habeant salarium : & inferiores rustici non possint venari, nisi ad apros, ursos, &c. sicuti sunt statuta Ferrariæ. Sed non congruit ti. contra *l. imperatores. ff. de in diem addic.* ideo & Iabo. de alva. dat quartum intellectum : quia multoties ex talibus venationibus factis in alieno, domino prohibente, oriuntur rixæ & injuriæ : quia armata manu dominus volentes ingredi potest prohibere : *ut not. gloss. in l. 3. §. plane. ff. de acquir. rer. dom.* ex quib. de facili potuisset perveniri ad violationem pacis. de qua loquitur ille *ti. de pa. tenen.* ideo Imperator prohibet expressè, ut nemo in alienis agris possit venari invito domino : nisi ad apros, ursos, &c. quasi velit, quod si quis contra faciat debeat puniri, tanquam turbator pacis : *ut eod. tit. §. si quis autem.*
- 10 \* Potest etiā quinto modo intelligi *d. §.* quia in ca. præced. induxerat Imperator prohibitionem armorum : & quia in venationibus portantur arma, dubitabatur, an sit licitum venari cum armis, & dicit quod non. nisi ad ista animalia periculosa : & quicquid dicat de laqueo & reti : tamen intelligas quod in prædictis venationibus sunt necessaria arma, & hoc videtur sentire Iacob. de Ardezone de Verona, *in sua eleganti summa feudorum, in titu. de pac. te. & Iacob. de Alva. sequitur eum in d. c. nemo retia.*
- 11 a b tu autem jungas quartum & quintum intellectum, & habebis veritatem. \* Quotuplex autem sit venatio *a*, & an, & quando sit licita maxime clericis & monachis, *vide gl. ordi. 85. distin. b c. qui venatoribus donare. & ibi text. & c. 1. extra ne cleric. vel mona. & c. 1. & 2. extra. de venatore, ubi bene nota.* Et adde quod in divinis scripturis penitus non invenimus sanctum



sanctum aliquem venatorē, piscatores invenimus sanctos : ut dicit Beatus Hierony. in *Psal. 82. & habetur. dist. 86. c. Esau. & dist. 34. c. quorundam.* & not. Ang. in *l. divus. ff. de serv. rust. præd.* tamen non allegat dicta jura, & ratio ponitur per gloss. in *d. c. Esau.* quia venatio fit cum clamore, & majori delectatione, quam fiat piscatio, ideo est prohibita : & propter hanc delectationem, nunquam venatoribus fuit concessa immunitas patrimoniorum. *text. est in l. venatoribus. C. de excu. mu. lib. 10. & not. Ang. in d. l. divus. ultri.* De materia venationis & aucupationis, vide in *d. c. qui venatoribus. & ibi gloss. magistra. in d. c. Esau. ne cleri. vel mona. d. c. 1. & Cle. ne in agro. §. porro. & ibi gloss. & Dd. de sta. mona. & l. 1. C. de vena. ferarum, lib. 11. & per Ioan. in summa, in rubric. de vena. & per Hostien. in summa, de causa poss. & proprie. §. 1. & alijs locis supra allegatis.* \* Con- 12  
venit etiam ex prædictis quærere, an sit licitum fossas aprorum urforumve capiendorum causa facere vel laqueos ponere ? & dic si in itineribus fiunt, in eisque bos, vel aliud animal ceciderit, factumq; deterius est : vel laquei ponuntur in loco publico, & pecus tuum in eos inciderit, potes agere contra facientes foveas, vel laqueos ponentes *l. Aquil. nisi denunciaffent prius domino, vel nisi prædicta fuerint in locis, ubi fieri solent : ut est text. in l. qui foveas. cum l. sequent. quæ incipit, quemadmodum in princip. & ibi Dd. ff. ad leg. Aquil. de foveis vide quæ dixi supra in 1. lib. de fovea.* ubi etiam posui cujus sint foveæ, quæ sunt inter duos vicinos. *Vide l. 2. præterea. & ibi nota. ff. de aqua plu. arcend.* \* Cujus autem sint fossata, sive 13  
fossæ quæ sunt inter viam public. & fundum privatum, vide per Bartol. in suo tracta. Tyberiadis, in prima parte. de alluvione, in tertia & septima colu. & Bald. in *l. riparum. in 1. colum. in fin. & in l. item lapilli. in secunda conclusion. ff. de rerum divi.* & ibi etiam posuit, quis sit usus fossarum, & an, & quando fossæ debeant mensurari cum agro vendito : & an sit licitum facere fossas, ex quibus aqua plu. noceat. *l. vicinus. §. 1. versic. sed si fossas. ff. de aqua plu. arcend.* \* Et adde quæ dixi supra de irrigatione, de sepi- 14  
bus, an sit licitum eas facere in finibus fundi sui. dic quod sic. *l. fin. quæ incipit, si quis sepem. & ibi not. ff. fini. regun.*

## A D D I T I O.

- a *Venatio.* Venatio dicitur ars nequissima. *dist. 86. c. qui venatoribus.*  
b *Licita.* Venatio prohibita est tempore quadragesimæ & diebus jejuni-  
niorum. *gloss. 86. distinct. qui venatoribus.*

De mon-



- 1 Mons quid sit, & unde dicatur.
- 2 Lapidina & argentifodina, cum in montibus reperiantur, an in alieno fundo lapides cadere licitum sit.
- 3 Lapidem in fundo suo an quis cadere possit, ita ut lapidum fragmenta in fundum alienum perveniant.
- 4 Venas aureas aut argenteas in meo, an mihi fodere licitum sit, & fodiendo sub vicini fundo transire.
- 5 Lapidem ex fundo dotali casum, an maritus habere debeat, & quid si in cadendo expendit, an expensa sibi restitui debeat.
- 6 Sylva cadua & sylva pascua, quæ dicatur.
- 7 Sylva si creditori pignoriata sit, & debitor ex ea navem, vel aliam materiam fecerit, an illa navis, vel materia pignori erit.
- 8 Creditor an debitorem prohibere possit, ne ex ea sylva navem faciat.
- 9 Sylva usufructuarius an arbores, & pedamenta pro usu suo incidere possit ac etiam vendere.
- 10 Emphyteuta qui sylvam, vel nemus in emphyteusim recipit, an invito domino sylvam, & nemus extirpare possit, & ad prata, vel culturam reducere, ac plantare vires vel arbores fructiferas.
- 11 Nemus, vel sylvam si quisquam vendidit cum pacto de retrovendendo, an emptor sylvam extirpare possit.
- 12 Maritus an possit extirpare nemus sibi in dotem datum, & ad culturam reducere.
- 13 Emphyteuta maritus, vel feudatarius, vel similes, qui jus in re habent, an arbores fructiferas incidere valeant.
- 14 Emphyteuta, vel usufructuarius, vel similes si incidant arbores fructiferas eo casu quo non possunt, nunquid à jure suo cadant.
- 15 Concesserim si alicui, ut de nemore meo ligna incidere possit, & ad sui libitum accipere, an postea alteri concedere possim.
- 16 Promiserim si alicui, ut de nemore meo quedam ligna incidere possit, an pro libito suo incidere poterit.
- 17 Miles unus si in alterius nemore ligna colligere voluerit, an possit.
- 18 Nemore in alieno si capreoli, vel cervi, vel alia animalia capiantur, domino ignorante vel contradicente, an capientis vel domini nemoris efficiantur, & an propria auctoritate ea dominus retinere possit.
- 19 Nemore se usos rustici si dixerint tanto tempore, cujus in contrarium memoria non extat, an juvat eos, si dixerint, se acquisivisse jus utenti & fruendi in illo nemore.
- 20 Nemoris alieni rustici vel alij si usum habuerint, puta, quia in eo longissimo tempore ligna accipere consueti fuerint quando iste usus expiret.

I Q Uærendum \* est primo quid sit mons? Et dic quod est locus altus. l. si ædes. ff. de servit. urb. præd. quod intellige de magna altitudine, secun-



secundum Bart. in tracta. suo Tyberiadis, in 4. colum. versi. mons est locus. Et dicitur mons secundum Bartol. ibi, & Hugo. & Papi. à movendo per contrarium: quia non movetur: & non intelligas de mobilitate quæ universæ terræ congruit, sed quia non movetur per culturam, id est, non colitur. terra enim, quæ colitur, bene movetur, & durat usq; ad locum, qui colitur vel coli incipit. Pendiciæ ergo montium non cultæ, montis appellatione continentur, nisi certi loci usus aliter se haberet: si tamen inter montē essent aliqua loca culta, montis appellatione totius continetur illa pars: ut *D. de rei vendi. l. in rem. §. item quæcunque. 5.* \* Quia in montibus lapidicinæ & argentifodinæ, & hujusmodi materiæ esse consueverunt: quæro an sit licitum in fundo alieno lapides cadere: Et dicas quod non, nisi consuetudo, vel statutum aliter disponderet: ut est text. gloss. & *Dd. in l. venditor. §. si constat. D. communia prædiorum.* nec potest quis lapides ex fundo alterius exportare, etiam si sit civitas, vel commune, nisi hoc dicat consuetudo, & prius domino pretium competens solvatur, licet ante pretij solutionē cædi possint: ut est casus notabilis in *d. §. si constat.* \* An autem quis possit in fundo suo lapides cadere, ita ut fragmenta lapidum perveniant in fundum alienum, vide *l. sicuti. §. Arist. D. si servit. vendic. & quæ dixi in 1. lib. in titu. de servit. proij.* \* Sed quid si sint venæ aureæ aut argenteæ a, an sit mihi licitum fodere in meo, & fodiendo transire sub fundo vicini? Et videtur quod non: per *d. §. si constat.* Item quia sicuti quis non potest transire in agrum alienum invito domine. *l. per agrum. C. de servit.* ita nec sub agro alieno: quia sicuti prædia supra terram sunt libera domino usq; ad cælum. *l. altius. C. de servit. & l. qui luminibus. ff. de servit. urb. præd.* ita dicuntur esse libera usq; ad profundum. Item pro hoc facit *l. prima. C. de thesau. libro decimo. & l. divertio. §. si vir in fundo. ff. solut. matrimon.* Sed Paul. de Castr. qui habuit istam quæst. de facto in venis cotarcis Burgoniensibus, consuluit contrariam, videlicet. quod fodientes non possint à dominis impediri. per *l. cuncti. C. de metal. lib. 10. conjuncta l. 3. & l. quosdam. eod. titu.* Sed Pileus dicit, quod propter publicam utilitatem licet marmora & similia fodere sub fundo alieno, dummodo dominus non habeat damnum. Nec obstat *d. §. si vir in fundo. & d. §. si constat.* quia illa jura loquuntur in lapidicinis, quæ reperiuntur sine læsione superficiæ, & ubi fodiuntur lapides multum utiles, qui in paucis locis reperiuntur: & in argento vel auro: & ideo propter publicam utilitatē videtur concedi, ut possit invenire & fodere etiam sub alieno: quia



hoc fit cum magna impensa & labore : nec à dominis superioribus potest prohiberi, si non recipiunt læsionem : *ut per gloss. in d. l. quosdam. § l. 3. eodem titu. in versic. fisco.* quæ dicit hoc esse speciale in metallo, quod magno paratur labore. & propterea procedunt etiã in venis cotareis & mar-moreis, ut ibi. & ita tenet eleganter Paulus de Castr. *in l. divortio. §. si vir in fundo. D. solut. matrimon.* ubi dicit ita se consuluisse in civitate Burgoniæ. *§ habetur in consil. 166. cum duobus sequent. § ita tenet Ludovi. de Roma. in l. 476. singul. quod incipit, regula, quod rem alienam per gloss. in dict. leg. quosdam. § d. l. 3.* & ita ego tenui *in l. inter publica. in princip. D. de verborum signification.* ubi limitavi prædicta procedere, dum unus tertius nō dōminus tecisset jam impensam in fodiendo vel reperiendo venas : secus si vellet etiam incipere fodere, & venas reperire : & ille qui haberet fundum supra, vellet etiam incipere fodere : quia dominus fundi deberet præferri, *per d. l. altius. § l. qui luminibus.* ex quo cessant rationes supra allegata, scilicet impensarum ejus, qui vult invenire venas : & cessat ratio publicæ utilitatis : quia idem faceret dominus fundi, quæ faceret extraneus, quod est singulare & magnæ utilitatis. *§ adde quæ dixi in d. l. inter publica. in princip. ff. de verbor. signific. § supra in præc. lib. titul. de servit. aquæduct. in princip. 4. quæst. princip. \** Potest ex prædictis decidi : & de materia lapicidinarum, an maritus debeat habere lapides cæsos ex fundo dotali, & quid si expendit in cædendo, an expensa debet sibi restitui ? *vide d. l. divortio. §. si vir in fundo. § §. si fundus. § ibi Docto. ff. solut. matrim. § l. si ex lapicidinis. ff. de ju. dot. § l. fin. in prin. ff. de don. inter vir. § uxor. § quæ dixi in d. l. inter publ. in princ. \** In montibus etiam sylvæ quandoq; reperiuntur : & ideo quero primo, quæ dicatur sylva cædua, & sylva pascua ? Dic sylva cædua est, ut quidam putant, quæ in hoc est, ut cædatur : Servitus autem ait, quæ succisa, rursus ex radicibus aut stirpibus renascitur. *l. sylva cædua, in princ. ff. de verbor. signific. § l. hoc sylva cædua in princ. ff. de usufruct.* Sylva vero pascua est, quæ pascuis pecudum destinata est : *ut d. l. sylva cædua. §. fin. § adde secundum Hostien. & Ioan. And. in c. cum dilecti. in gl. 1. in novella, extra. de donat.* quod foresta dicitur latum nemus sine clausura & sine aqua, & ita intelligitur text. ibi. Quando vero est prope fluvium, dicitur sylva. Sed quando concluditur muro vel palis, vocatur barcus. \* Deinde quæritur secundo, quid si creditori sylva pignolata sit, & debitor ex ea navem vel aliam materiam fecerit : an illa navis vel materia pignori erit ? dicas quod



quod non : nisi nominatim cautum fuisset, ut pignori sint quæcunq; ex sylva facta natave sint : ut *l. si convenerit. §. si quis caverit. ff. de pignor. actio.* Et ibi per gloss. & Doctores. hoc tamen limitat singulariter Guilielm. de Cun. quando debitor non esset solvendo vel esset extincta actio personalis *b*, ut tunc in subsidium navis intelligitur esse pignori obligata, per *l. qui occidit. §. 1. D. ad leg. Aquil.* qui text. parum facit secundum Raphael. Fulgo. in *d. §. si quis caverit.* dic tamen magnam esse auctoritatem Guilielm. cum nemo contradicat, & magis ipsum movet Imperialis auctoritas quam ille text. & hoc dictum est bene not. Quæritur \* tertio, an possit creditor prohibere debitorem, ne ex sylva navem faciat ? Bartol. & Doctor. in *dict. §. si quis caverit. in fine.* tenent quod creditor debet uti re pignorata, tanquam bonus paterfamilias. *l. ea igitur. ff. de pignor. actio.* unde distinguitur, aut sylva erat cædua : & debitor vult cedere secundum modum consuetum, & non potest per creditorem prohiberi : per *l. item si fundus. in fine. ff. de usufruct.* & *l. cum tabernam. in princip. D. de pignor.* aut non erat cædua, & volebat ultra modum consuetum cedere : & tunc per creditorem potest prohiberi, per dicta jura. dicit tamen Rosfred. in *dicto. §. si quis caverit. in fin.* quod arbitratur ipsum creditorem per hypothecariam posse avocare possessionem sylvæ & consequenter ne cædat : quia tunc creditor debet fructum percipere, non debitor. ut *l. si pignore. §. si prædo. ff. de pignor. actio.* & *l. si cum venditor. in princ. D. de evict.*

\* Quæritur quarto, nunquid usufructuarius sylvæ possit incidere arbores & pedamenta pro usu suo, & etiam vendere ? dic, quædam sunt arbores non altiores sylva. & istæ continentur sub nomine sylvæ : & ideo pedamenta succidi possunt, sicut ipsa sylva : ut *l. ex sylva cædua ff. de usufruct.* Quædam sunt arbores quæ in altitudine sylvam excedunt & de his usufructuarius non sumit ramos, sed pedamenta succidit. *l. sed si grandes.* quæ sequitur *dictam l. ex sylva cædua.* & dic quod sylva non erat cædua, id est, matura, licet aliquæ essent grandes arbores ibi. nam illæ debent cædi cum alijs, cum aliæ essent maturæ. Quædam sunt arbores vetustæ : & tunc non pedamenta, nec rami succidi possunt arboribus etiam evulsis, vel vi ventorum dejectis ad usum suum & velle : ut est text. cum gloss. in *d. l. arboribus. in princ.* quæ intelligit dict. text. quando sylva non erat cædua : quia tunc potest sumere etiam ex sylva pro vinea sua, dummodo fundum suum deteriore non faciat : ut *d. l. ex sylva cædua. in fin.* & in hoc casu tantum habebit usufructuarius, quantum usufructuarius secundum gloss. ibi. sed



quando est sylva cædua, tunc plus habet usufruct. quam usufructuarius: quia usufructuarius potest cædere & locare sine ultima necessitate sua: usufructuarius autem non potest uti, nisi si pro se & necessitate sua: ut *Institut. de usu & hab. priv. §. 1. & l. divus. in princ. ff. eod. titu.* ubi habetur etiam quod usufructuarius sylvam potest cædere & vendere: puta quando esset in remoto: quia si non posset vendere, nulla esset utilitas sylvæ, & perinde esset ac si non haberet usufructum sylvæ, ut *dict. l. \** Quæritur quinto an emphyteuta, qui recipit in emphyteusim sylvam vel nemus, invito domino possit extirpare sylvam & nemus, & reducere ad prata vel culturam, & plantare vites vel arbores fructiferas? Ista q. format Nicol. de Ma. & Bald. in *l. 1. in fin. C. de ju. emphyteut.* Et videtur primo, quod sic: quia qui accipit in emphyteusim, accipit ad meliorandum: sed hoc modo melioratur. Sed Nicol. de Ma. dicit contrarium: quia melioratio permittitur, dummodo non mutet formam. *l. si cuius. §. usufructuarius. ff. de usufruct. & l. hætenus. §. Neratius. eodem titu.* & secundum hoc emphyteuta areæ non poterit ibi domum superædificare: quia forma areæ mutaretur. *l. repeti. §. fin. ff. quib. modis usufruct. amit.* Sed Bald. in *d. l. prima. in fin.* dicit hoc credere verum esse: quia tacite inest ut possit meliorari: ut *Authent. si quas ruinas. C. de sacrosanct. eccles. & l. 2. C. de alluvio. & palu. & l. intra utile. §. fin. ff. de mino.* Et si tu dicis, non potest mutari forma? Respondetur secundum Bal. formam superficialis mutari potest in melius: quia iste contractus ad hoc est inventus, ut melioraretur. & absurdum esset dicere, ut qui debet rem æternaliter possidere, non possit rem meliorare meliori forma introducta sub majori. Tamen Bald. concludit in *d. l. 1. in fin.* quod mutatio sylvæ extirpando fieri non potest: sed in ædificando domum fieri potest. Et est ratio, quia domus potest reduci ad aream demolita domo, sed vinea extirpata non erit sylva, ut prius erat. *l. quæsitum. §. illud fortasse. de leg. 3.* & ita tenet Bald. in *dict. l. 1.* Sed Flor. in *d. l. hætenus. §. Neratius. ff. de usufruct.* refert omnia prædicta, & tandem concludit, quod adhuc est perplexus quid teneat. Ego vero in hac quæstio, ita dicerem: Aut loquimur de area, & sto cum Bald. ut emphyteuta possit domum ædificare, nisi aliud de mente contrahentium appareat: aut loquimur de sylva: & tunc si de hoc specialiter est conventum, illi conventioni standum est. *l. 2. C. de jure emphyteut. conjuncta l. 1. §. si convenerit. ff. de pos.* aut nulla est conventio: & tunc aut est statutum vel consuetudo in loco, & illi standum est, *l. semper in stipulationibus. de regn. jur.* ut Paduæ observatur de facto.



facto: quia emphyteutæ extirpant nemora, aut sylvas: aut nulla est conventio, statutum, seu consuetudo: & tunc aut non est utile, si fiat pratum, vel terra aratoria: quia forte major est utilitas, vel erit, vel tanta percipi poterit ex nemore, quanta ex pratis & terris aratorijs: & tunc non posset emphyteuta sylvam extirpare: ex quo non est melioratio, imo potius deterioratio, & maxime quia instrumento investituræ solet apponi clausula, ad meliorandum, & non pejorandum, & ita potest procedere opinio Bal. aut extirpando sylvam fundus efficitur valde melior, & tunc aut est in contractu emphyteutico dictum, ut pro reditu solvere teneatur tot plaustra lignorum de illo nemore: & tunc non posset reducere ipsum ad prata vel culturam: quia non posset solvere dictum, & sic tacite videtur actum inter eos, ut nemus non destruat, ut *l. si debitor. §. verisimile. ff. de contrahen. empt. & l. legatum. ff. de usufr. leg.* aut non fuit dictum de illo nemore: & idem credo, maxime quando emphyteuta non haberet alia nemora, ex quibus posset solvere, per d. jura eadem ratione, aut pensio debet solvi in pecunia, vel in alijs rebus, quæ in sylva non reperiuntur. & etiam si esset major utilitas extirpando sylvam, tenerem quod posset, ex quo habet ad meliorandum. Nec obstat, quod mutetur forma, quæ non sit reducibilis facilitate ad suam materiam. *l. repeti. §. rei muta. ff. quib. modis usufruct. amit. & l. hactenus. §. Neratius. ff. de usufr.* quia illa jura loquuntur in usufr. qui habet jura debilia, quæ faciliter corrumpuntur, & finiuntur. *l. corruptionem. C. de usufruct. & §. finitur. Instit. eod. tit.* sic minus juris habet, quam emphyteuta. & ideo in usufructuario dicendum est, ipsum non posse extirpare, & formam mutare: quia mutata forma mutatur usufruct. qui propter hoc perit, ut dictis juribus. non sic in emphyteuta, qui habet plus juris, videlicet. utile dominium & perpetuum. *l. 3. ff. de serv. conjuncta l. 1. §. qui in perpetuum. l. 3. ff. si ager velet. \** Quæritur sexto, aliquis vendidit nemus vel sylvam cum pacto de retrovendendo, juxta *l. 2. C. de pact. inter empt. & l. qui fundum. ff. de contrahen. empt.* an iste emptor possit sylvam extirpare? Et in hac quæstione puto esse considerata verba pacti de retrovendendo: si enim dicerent quod tenetur dictam sylvam vel nemus retrovendere: tunc judicarem ipsum non posse extirpare, quia non posset servare pactum de retrovendendo & sic illa jura non loquuntur de sylva, sed de fundo sic simpliciter, & tunc aut est pactum ad certum tempus breve, puta 5. vel 7. vel 8. annorum, id quod esset major utilitas emptoris habere ligna quam fructus fundi ad culturam reducendi, &

Sff 3

majus



- majus esset damnum venditoris, & idem per ea quæ dicta sunt in præced. quæst. Aut est pactum in perpetuum, & tunc aut emptor sciebat vel verisimiliter scire debebat se venditori debere retrovendere, & ut consequeretur emptor majorem utilitatem antequam retrovenderet, fecit extirpare rotam sylvam: & non posset, & tenetur ad damnum & interesse ipsi venditori retro ementi. *arg. l. 1. §. 1. & quod ibi not. Bart. ff. si quis test. lib. esse iuss. fuerit. & l. nomen debitoris. §. 1. ff. de leg. 3. cum ibi not. & l. si filia mea, & quod ibi not. ff. solut. matr. & quod not. Paul. de Castr. in l. si filio. §. fin. eod. tituli.* Aut emptor nesciebat nec verisimiliter scire poterat venditorem habere animum de proximo retro emendi: & dubium esset an posset sylvam extirpare: & tunc diceretur, aut venditor contradicit: quia asserit se cito retro emere: quia tunc non posset extirpare eadem ratione. *argu. l. si fundum, cum ibi not. C. de rei ven.* Aut dominus non contradicit, vel etiam ignorat, & tunc distingue, *ut dixi de emphyteuta in præcedente quæst. \**
- 12 Quæritur septimo an maritus possit extirpare nemus sibi datum in dotem, & reducere ad culturam? Dicas quod sic: quia propter hoc reddit fundum fructuosorem: quia ex cultura plus percipit, quam ex nemore, ut probatur *in d. l. divorcio. §. si vir in fundo, conjuncta glo. in vers. fructuosorem, ff. solut. matr. & l. fin. ff. de jure dot.* Sed si non efficeretur
- 13 fundus fructuosior, tunc ut dixi in duabus quæst. præced. *\* Quæritur octavo, an maritus emphyteuta, vel feudatarius, vel similes qui habent jus in re, possint arbores fructiferas incidere? & videtur quod sic: quia habent utile dominiū. l. 1. ff. si ager. vectigal. & ca. 1. §. rei autē, in tit. de invest. de rer. alie. fa. sed in re sua quilibet est moderator & arbiter l. in re mandata. C. mand. In contrariū facit l. divor. & si vir in fundo, ff. solut. matr. & l. si vir in fraudem, §. conductor, ff. de jure sis. l. forma. §. si vites, ff. de cens. l. si ita, §. fin. ff. de usufr. & l. creditor, 15. ff. de pig. ac. & hanc ultimam partem tenet Dy. Bar. & Dd. in d. §. si fundū. & Bart. in d. §. conductor, & Bald. in auth. qui rem. in si. pen. col. C. de sacros. eccl. Ang. in l. si colonus, ff. arbor. sur. cas. & idem dicas in patre quo ad bona filij, & in usufructuario, ut per Ang. in l. fin. §. fin. autem legata in fin. C. de bon. quæ lib. & probatur in d. l. æquissimum, §. usufructuarius, & idem etiam dicas & multo magis in usufructuario. l. fin. ff. de usu. & hab. Sed prædicta omnia limita, nisi prædicti velint in loco demortuorum vel incisarum alias plantare, ut dicit Ang. in d. l. si colonus, per d. §. conductor. & idem Paul. de Cast. in d. l. divorcio, §. si fundum, & pro hoc opt. facis. l. agri. & l. vetus fuit quæst. cum dub.*



duab. seq. ff. de usufr. & l. ex sylva cedua. eod. titul. \* Sed potest dubitari 14  
circa prædicta, an si emphyteuta vel fructuarius vel similes incidunt fru-  
ctiferas arbores eo casu quo nō possunt, an propter hoc cadant à jure suo?  
Et videtur quod sic: quia deteriorant rem sibi concessam à domino, per  
auth. qui rem. C. de sacros. eccl. & ita tenet Bart. in d. l. divortio. §. si fun-  
dum. Innoc. dicit ibi, quod hoc est speciale in fundo eccles. Lu. autem de  
Ro. ibi tenet opin. Bald. quando emphyteuta vel feudatarius fuit monitus  
ut desistat ab incisione, & non desistat, per text. in c. 1. §. quicumque advo-  
catus, in tit. de pace tenen. in usib. feud. Et licet ille text. loquatur in alia  
materia, tamen ejus ratio multum facit pro opin. Bald. quam puto veram,  
per l. eadem. cum ibi not. C. loca. per ca. quia propter, extr. de loc. & per not.  
in d. auth. qui rem. & per l. hoc amplius. §. fina. D. de damn. infect. & per  
l. 2. D. de his qui sunt sui vel alien. jur. & Instit. eod. titul. §. fin. cum sim. 15  
\* Quæritur nono, si concessi alicui, ut possit de nemore meo ligna inci-  
dere, & ad sui libitum accipere, an possim postea alteri concedere ligna?  
Dic quod sic, si ligna nemoris utriq; sufficiunt, alias nōn. arg. l. 2. §. fin. D.  
de serv. rust. præd. & l. Lucio. D. de aqua quot. & æsti. pro hoc vide quæ  
dixi in 1. lib. 3. qu. princ. versic. & quod dixi quod dominus possit imponere  
servitutem. \* Quæritur 10. est permissum alicui, ut possit incidere de ne- 16  
more meo quædā ligna, an poterit pro libito suo incidere in eodem? Gui-  
lielm. de Cun. in auth. qua in provincia. C. ubi de crimin. agi oportet, dicit  
in fi. pone, tu habebas bona juxta nemus meū, recipiebas ligna de nemore  
meo injuste, absentasti te, & dixisti famulis tuis, ut inciderent sicut tu, qui  
hactenus jus, ipsi fecerunt ut fuit eis dictū, & injuste: quod remedium mi-  
hi dabitur? Dico quod agetur contra istos tantum, & si isti petent dilatio-  
nem ad certificandū dominū, dabitur. & si postea non venerit, condemna-  
buntur. & si non sunt solvendo, fiet in residuo executio contra dominum:  
per d. auth. qua in provincia, in qua ita potest poni casus, quod dicit esse  
notand. quia quotidie de facto potest evenire. \* Quæritur 11. si unus mi- 17  
les vult in nemore alterius colligere ligna, vide Hostien. in firm. de consuet.  
§. qualiter. \* Quæritur 12. si in nemore alieno capreoli, cervi, vel alia a- 18  
nimalia capiuntur domino ignorante vel contradicente, an efficiatur capi-  
entis, vel domini nemoris, & an propria autoritate dominus possit ea re-  
tinere? vide Angel. & Dd. in l. divus, D. de serv. rust. præd. & quod dixi  
supra de venat. & aucupatione. \* Quæritur 13. si rustici dicunt se fuisse u- 19  
los nemore tempore cujus non extat memoria, an juvat eos, ut dicantur  
acqui-



acquisivisse jus utendi, fruendi in illo nemore? Cyn. format hanc qu. in l. fin. in 4. qu. C. de præsc. long. temp. 10. vel 20. ann. Et videtur dicere quod non: quia ususfr. perditur longissimo tempore. l. corruptionem. C. de ususfruct. ergo eo tempore quo perderetur, non acquiritur. facit l. Titio cum morietur, D. de ususfruct. & tamen cautela est, ut rustici non dicant se habere vel acquisivisse jus utendi fruendi: sed dicant sibi constitutam fuisse servitutem per jus: vel habere jus quod possint incidere ligna in dicto nemore quandocunque. juxta l. 3. in princ. D. de serv. rust. præd. Et ad probandum istam constitutionem servitutis vel juris, allegent & probent se usos fuisse dicto jure accipiendi ligna per tantū tempus, cujus initij memoria non existat: quia tale tempus habet vim constitutionis, & tit. seu privilegij. l. hoc jure, §. ductus aquæ, D. de aqua quotid. & æstiv. & cap. super quibusdam, §. præterea, de verb. signif. & c. 1. de præscript. lib. 6. imo plus allegando titulum, & probando possessionem vel quasi, per 10. ann. inter præsentēs, & 20. inter absentes, probaretur titulus & servitus constituta: ut probatur per glo. in l. servitutes prædiorum. & ibi Doct. ff. de serv. & per glo. Bart. & Doct. in l. 1. §. denique, 23. D. de aqua plu. arcend. & per ea quæ habentur per glos. & Doct. in l. qui in alien. §. sed si non adierit, D. de acqu. hæc. & per gloss. & Canonist. in c. pervenit, extra, de censib. & adde quæ dixi supra in titu. de servit. aqueduct. vers. circa tertium, quando  
 20 nulla est conventio. \* Queritur 14. & ultimo, si rustici vel alij habent usum nemoris alieni: puta quia in eo consueti sunt accipere ligna longissimo tempore, quando expiret iste usus. vide Cyn. & Doct. in d. l. fin. in 4. quæst. C. de præscript. long. temp.

## A D D I T I O.

a *Vena.* Vena unica dicitur etiam si sub pluribus fundis continuata, & communis est omnibus dominis fundorum. *Paulus Castrensis. consil. 130. incip. in causa mota.*

b *Actio perso.* Adde Specul. de act. & pen. §. 2. vers. & nota quod judicium. & vers. seq.

c *Concessi.* Concedo, id est, dono, si non appareat alia causa, ex qua conceditur. l. uxor, §. fin. ubi gloss. in vers. quod & Bart. in l. fin. D. de leg. 3. & plenius per Alex. in l. cum quidam, in fin. 3. col. D. si cert. pet. & in l. si pecuniam 9. col. de cond. ob caus. & in l. si me putem, §. 1. de cond. indeb. & in l. à Titio de verb. oblig. ubi etiam dicit fin. post Abb. in c. cum venerabilis, de except. quod si peto à te equum comodari, & tu dicis: Concedo, intelli-



intelligitur scilicet in commodatum, per c. pastoralis, de donat. adde glo. in cap. 1. de usuris. in 6. quod verbum Concedo, est generale.

De collibus.

## CAP. XXIII.

- 1 Collis quid sit, & unde dicatur.
- 2 Mons à colle in quibus distinguatur.

**V**idimus de montibus in genere : verum quia colles etiam montes dicuntur, ( scribitur enim, est montis collis ) ideo de ipsis etiam collibus dicendum est, & dicit Bart. in tract. Tyberiadis, in 5. col. ver. ab altitudine montis dici potest. \* Proprie autem collis dicitur à colendo, quasi mediocres montes qui coluntur, ut exponit glo. scripturæ divinæ sub Psalmo David, c. 13. ver. illo : *Montes exultaverunt ut arietes, & colles sicut agni orium.* Sunt enim montes magnæ altitudinis, & communiter inculti. Colles vero mediocris altitudinis, & communiter sunt culti. & intelligo colles habentes altitudinem propriam, non continuatam cum montibus habentibus majorem altitudinem. Si enim continuarentur, tunc si essent culti, dicerentur pendiciæ montium. Horum causa in nonnullis partibus locus magnæ altitudinis licet cultus, dicitur mons : & locus parvæ altitudinis licet incultus, dicitur collis. \* Distinguitur autem mons à colle altitudine, vel cultura ex aestimatione colentium, l. 1. D. de flumin. & propterea per cælum figurantur hi qui suæ vitæ sublimitate supra cæteros gradiuntur : per montes hi figurantur, qui non sunt altæ vitæ, per colles homines intelliguntur inferioris vitæ : ut est text. cum gloss. vers. cælum, montes, & colles. C. de sum. Trin.

De Valle.

## CAP. XXIV.

- 1 Vallis quid dicatur.
- 2 Æqualitas plani qualem esse debeat.
- 3 Plani appellatione quid contineatur.
- 4 Vallis improprie quid dicatur.

**V**allis \* dicitur locus collibus vel montibus circumdatus, à vallo, val- las, quod est circundo : & est locus planus parvæ vel mediocris magnitudinis, planus vero dicitur à Græco quod est latum seu latitudo, secundum Hugo. dicitur enim planicies, id est, cœqualitas, secundum Papiam.

T t t

Duo



Duo ergo requiruntur, primum quod sit latum, secundum quod sint ejus partes æquales, id est, æqualiter planæ, ita quod una aliam non superexcedat. distinguitur itaq; vallis à plano ex circumdatione: potest enim planus esse non circumdatus montibus, nec altitudine alia. Item differt à latitudine, quia si sit locus parvæ latitudinis montibus, vel collibus circumdatus, dicitur vallis. Si autem est magnæ latitudinis, dicitur planities. hoc autem opinione circumcolentium æstimatur, *arg. l. 1. ff. de flum.* Differt etiam ab æqualitate: quia vallis dicitur etiam si habet concavitatem. planus autē æqualitati æquiparatur. \* Æqualitas autem plani qualis esse debeat, dubitari potest. puto non omnimodam æqualitatem requiri, sed sufficit si notabiliter in unā partem non vergat. *facit l. cui dēs. D. de ædi. edi.* Notabiliter autem in unam partem vergere probabiliter dici potest, quando inde aqua multum de terra aufert, ita quod usum & culturam deteriores faciat, *arg. D. de aqua plu. arc. l. 1. §. fin. & D. de edil. edict. l. 1. §. sciendum.* Fossæ autem agrorum, & viarum, & ripæ ipsius plani sunt, & loquor de plano totali: ut si de plano Tyberis loquamur, sicut enim fossæ quæ sunt in fundo, fundi sunt: ita quæ sunt in totali plano, sunt plani. *l. prædia, §. ita legatum, D. de fun. instruct.* & sic statuta quæ loquuntur in his quæ in plano Tyberis cōmittuntur, locum haberent etiam in his quæ in dictis foveis & ripis committuntur. \* Quid ergo si committerentur in eo loco, qui per attractionem aquæ versus flumen vergit, an in plano Tyberis diceretur cōmissum? Videtur quod non, dicit enim *lex pen. ff. de flum.* ex quo à plano vergere incipit. sed dictio à, separationem denotat, *D. de act. emp. l. non autem. §. fin.* ergo ille locus sic vergens, est separatus & distinctus à plano. Dic si quærat an talis locus appellatione agri contineatur. & dicendū est quod non, per rationem prædictam. Si vero quæritur an totalis plani Tyberis appellatione contineatur: advertendum est, si quoddam flumen planum vadit, ita ut ab utraque parte fluminis planum Tyberis appelletur: quod in dicto loco fieret, in plano factum esse diceretur, quinimo etiam quod in ipso flumine fieret, in tali plano sub totali appellatione nominato factum esse diceretur, cum enim in ipsum flumen aditus & exitus, aliter quam per ipsum flumen non habeatur, merito ipsius plani appellatione continetur, ut in simili in multis casibus jura dicunt. Sic etiam ager, cum totos qui sunt in utraque parte, unius plani appellatione contineat: ergo & ipsum flumen, alias flumen medium divideret, nec esset unus planus, sed plures. *argum. D. de verb. signif. l. recte dicimus.* Facit ad hoc,



ad hoc, quia quod fiat in aqua putei, in ipsa re factum videtur. *l. is qui in puteum. in prin. ff. quod vi aut clam.* & habetur per Bart. in tract. suo Tyber. in 5. col. vers. val. dicitur. Sed ibi etiam Bart. dicit, quid si alia parte fluminis essent montes vel colles, dicit quod ille locus propter aquæ attractionem urgens, plani appellatione non continetur: sed ibi planus definit, & locus ille ripæ fluminis cedit: *ut dict. l. penult. ff. de flumin.* etiam si ipsum flumen aliunde habeat aditum. *arg. D. uti poss. l. si duo, §. si supr. ades, cum sim.* \* Et adde prædictis, quod valles etiam dicuntur illæ quæ non sunt montibus vel collibus circumdatæ, sed sunt in locis inferioribus vel concavis aquosis, & ut plurimum concavatis. *de quibus dicam infra in elemento aquæ in tit. de vallibus aquosis.*

De aqua.

## CAP. XXV.

1 Aqua servitutis materia.

2 Quicquid solo superponitur, ipsi cedit: secus tamen in aqua.

**A**qua \* secundum nos est elementum, ideo post terram, de aqua consequenter pro majori nostra perfectione videndum esse putavi. Sed ut in omnibus ordinem servemus, prius à mari tanquam digniori exordium capiamus: post reliqua quæ in primis ad servitutem aquæ pertinent, ut etiam ordo requirit, breviter perquiramus: si tamen prius unum dixerimus, quod in aqua mirabile videtur. \* Nam licet regulariter quicquid solo superponitur, cedat solo, *l. adeo. §. cum in suo. D. de acquir. rer. dom.* tamen secus est in aqua, quæ est supra solum: quia tunc solum cedit aquæ, quæ supra imponitur, *d. l. adeo. §. insula.* ibi, cujus est ipsum flumen, & est speciale in flumine & in mari, & in certis aquis, in quibus locum habet jus alluvionis, secundum Bart. in tract. de alluv. in 6. col. & Bald. in l. si plures. in 8. colum. in fin. C. de serv. vide etiam Bald. in l. item lapil. in prin. D. de rer. div.

De mari.

## CAP. XXVI.

1 Mari, quod natura omnibus patet, servitus privata imponi non potest.

2 Domum quis vendere potest, hoc pacto, quod emptor ibi talem artem exercere non possit.

3 In mari vel mari in littore an quis edificare valeat: & an edificium suum efficiatur, & quando.

T t t 2

4 Civis



- 4 Civitates in mari fundatæ ipsorum ædificantium sunt.
- 5 Mare, vel aliquem maris usum, aut jurisdictionem, an aliquis præscribere valeat.
- 6 Mare an aliquis tanto tempore præscribere possit, cujus iniuriam memoria in contrarium non exiat.
- 7 Veneti, qui gulphum maris Adriatici, cujus memoria in contrarium non exiat, possederunt: ipsum mare quod ejus jurisdictionem præscripserunt, & similiter Januenses in mari suo.
- 8 Maris proprietates aliqua præscriptione vel consuetudine præscribi potest.
- 9 Mare possedisse, vel quasi, vel aliquam in eo jurisdictionem habuisse, quomodo quis dicatur.
- 10 Veneti mari Adriatico an possint imponere gabellas, & merces conductas contra Venetorum statuta confiscare.
- 11 Mare, in quo aliquis non exercuit jurisdictionem, ut possit dicere ipsam præscripsisse: an licet non sit alicujus domini ratione an saltem quoad jurisdictionis jus alicujus, ut maleficia quæ ibi committuntur, punire possit: & an gentes, quæ ibi ad habitandum accedunt, possit judicare.
- 12 Jurisdictio qua ita sit in territorio mari coherenti & usque ad quod spacium.
- 13 Insula propinqua, vel modico spacio stare quæ dicatur.
- 14 Militaria centum per mare, est minus duobus diebus.
- 15 Insula maris si esset in mari alto à qualibet regione distans ultra centum millia, quid juris.
- 16 Insula Sardinie Italie dicitur: licet ab Italia modico freto distet.
- 17 Jurisdictionem in terra habentes, habent etiam in mari usque ad centum millia tantum: ultra vero solum Imperatoris jurisdictio est.
- 18 Papa si in mari moriatur, in illa civitate successoris electio fieri debet.
- 19 Imperator si mihi civitatem aliquam donaverit, omnes ejus pertinentias donare videtur.
- 20 Delictum si esset commissum in mari inter duas civitates punctualiter æque distantes, in cujus confinio ipsum delictum esse dicatur.
- 21 Maris in eadem particula si plures habitent, vel ad ipsos pertineat, & ibi delictum commissum fuerit, quis primo cognoscere debeat.
- 22 Contentio si oriatur de his quæ in mari gesta sint, vel ad mare spectent, qualiter judicandum, vel faciendum erit.
- 23 Mare quid sit.
- 24 Maris fines an reperiantur.
- 25 Mare qualiter designabitur.
- 26 Territorij alicujus appellatione an etiam mare comprehendatur: & districtus per illam civitatem.
- 27 Civitates maxime an etiam in mari districtus habeant.
- 28 In mari existens, quod per civitatem maritimam regitur, puta per Venetos, vel Ianuenses, an extra districtum esse dicatur.
- 29 Mare rubrum an reperiat.

Mari,



**M**Ari, \* quod natura omnibus patet, servitus privata imponi non potest. *l. venditor. in princip. D. commun. præd.* quia maris communis est uisus omnibus hominibus, ut aeris, *l. littora. §. 1. D. ne quid in loc. publ. & Instit. de rer. div. §. 1. & l. injuriarum ac. §. si quis me prohibeat. D. de injur.* Sed à principe imponi servitus mari potest, ut dicit glo. in *d. l. venditor. in princ. per l. servitutes. §. penult. D. de serv.* Sed licet privatus in mari servitutem constituere non poterit, tamen se & suos hæredes per stipulationes vel contractus obligare potest, ut non nisi in aliqua parte maris liceat sibi vel hæredib. suis piscari, vel aliquid aliud facere, *ut est text. cum gloss. in d. l. venditor. in princ. & idem intelligit ibi Paul. de Cast. in qualibet alia aqua publica, eadem ratione.* Et eodẽ modo potest quis se obligare ad non impediendum alium privatum in aqua publica, vel loc. publ. aliquid facere, non erit tamen servitus realis vel prædialis, *per not. in l. ut pomum. ff. de servit. & l. pecoris. D. de servit. urb. præd. & l. Mela. §. fin. de ali. & cib. leg.* \* Et similiter potest quis vendere domum hoc pacto, quod emptor non possit ibi exercere talem artem, & valet ista conventio secundum Bart. Ang. Flor. & Dd. in *d. l. venditor. in princ.* & per Paul. de Cast. in *l. quoties. 15. D. de serv.* Et his casibus non poterit promittens vel ejus hæredes contravenire suæ promissioni: & sic contra factum suum proprium, quatenus interest ejus, cui facta est promissio, licet Respublica pro suo interesse possit contravenire, *l. juris gentium. §. si paciscar. & l. jus publicum. D. de pact.* secundum Dd. in *d. l. venditor in princ.* Sed ubi non est à principe mari servitus imposita, nec à privato aliqua obligatio constituta: tunc mare passim omnibus patet, *ut d. l. venditor. in princ.* ejus usus cõmunis est omnibus hominibus, ut aeris, *d. l. littora. cum simil.* Et ideo si quis in mari piscari prohibeatur nulla lege privata vel publica contradicente, vel in mari retia immittere vel educere, potest agere actione injuriarum, *l. injur. §. si quis me prohibeat. ff. de injur. & l. 2. §. si quis in mari. D. ne quid in loco public.* imo potest quis in mari piscari etiam ante ædes meas, vel prætorium meum, nec ipsum prohibere possum, & prohibendo similiter teneor actio. injuriarum, *ut text. in d. §. si quis me prohibeat. versio. usurpatum tamen.* \* Sed quaeritur nunquid in mari, vel litore maris, possit quis ædificare, & an ædificium efficiatur suum, & quando? & dic quod potest, & ædificium statim fit suum, cum pilas jactavit, nec requiritur rei perfectio. *l. ergo. §. fma. ff. de acquiren. rer. dom.* Nam ille est tuendus, qui in litore ædificat vel in mari. *D. ne quid in loc. publ. l. 2. §. ad-*

T t t 3

versus.



*versus.* ubi utitur verbo præsentis temporis, scilicet ædificat, ergo sufficit si in præsentis ædificet, & opus prosequatur, non autem est opus quod perfecit. & ita vult Bartol. in *l. quominus*, in *5. colum. in fine. D. de flumin.* ubi etiam declarat, quando quis dicatur opus prosequi. Et propterea dicit Bald. in *rub. D. de rer. divi. in 3. colum.* \* Quod sic faciunt Veneti, qui sunt fundati in mari. & de jure gentium civitates fundatę in mari, sunt ipsorum ædificantium. *l. in tantum. in princ. eod. titu.* & hac ratione dicit a eleganter Bald. quod Veneti prætendunt libertatem a: quia non ædificaverunt in solo alicujus, sed si quis in solo jurisdictionali alicujus ædificat, illius dicitur subditus, *ut not. Spec. in tit. de ædif. dom. ver. quid si petitur civitas.* Et prædicta vera intellige nisi in mari aliquid fiat quo portus statio, iterve navigantium deterius fiat, *l. 1. §. si in mari. D. ne quid in flum.*

5 *public.* \* Sed nunquid possit aliquis præscribere mare, vel aliquem usum maris, aut jurisdictionem? & videtur quod non potest præscribere tempore: quia loca juris gentium longę possessionis præscriptione acquiri nõ possunt, *ut est casus in l. fin. in princ. & ibi hoc not. Angel. & Doct. ff. de usuc.*

6 \* Sed an possit præscribere tanto tempore, cujus initij memoria nõ existat? Et videtur similiter, quod non, quia ex quo mare est commune omnibus, ut dixi, ergo videtur quod contra infantes & nondum genitos, quod impossibile est, præscribi posset: quia non valenti agere non currit præscriptio, *l. 1. in fine. C. de anna. præscript.* Item quia istud videtur cõtra jus naturale, ergo præscribi non potest, *arg. d. l. fina. in l. jura sanguinis. ff. de regn. jur.* In contrarium videtur, quod imo tanto tempore possit acquiri: quia in mari ita est jurisdictio, sicut in terra, *ut not. in c. ubi periculum de elect. in 6. in versi. territorium.* ergo præscribi potest, *l. viros. C. de divers. officiis, lib. 12.* & ita no. Bal. in *rub. de rer. divi. in 2. colum.* Item quia possessio vel quasi, cujus non existat memoria, habet vim tituli seu privilegij, aut juris constituti, *l. hoc jure. §. ductus aquę. D. de aqua quot. & æsti. & c. super quibusdam. §. præterea. extra. de verbo. signific. & c. 1. de præscript. in 6.* Et hoc vult text. cum gloss. in *l. usum aquę. C. de aqueduct. lib. 11. & gloss. fina. secundum primum intellectum. l. diligenter. eod. titu.* Sed per titu. & privilegium possunt per principem concedi, ut quis etiam privatus habeat jurisdictionem in mari, *l. venditor. in princip. cum gloss. ff. communia prædio. & dixi supra in princip.* ergo possessione vel quasi, dicti temporis per d. jur. Item quia mare & alia flumina per consuetudinem possunt præscribi & acquiri, *ut notat gloss. in d. l. usum.* ergo

petue-



potuerunt etiam per possessionem tanti temporis, cuius nō exstat memoria, quæ habet vim consuetudinis, præscribi, *ut d. c. 1. de præscript. in 6. conjuncto c. fin. & ibi not. extra. de consuetu. & ita tenet Bart. & Ang. & Doct. in l. sane si maris. ff. de injurijs. & Bald. in rubr. ff. de rerum divisi. in 2. colum. & Angel. in l. fina. ff. de usucap. & in consil. quod incipit, thema super quo consilium queritur, &c.* ita etiam tenui supra in 1. libr. in 5. quæst. princip. & ex prædictis sequitur. \* Quod Veneti, qui gulphum 7  
maris Adriatici tanto tempore, cuius non extat memoria, possederunt, ipsum mare quoad ejus jurisdictionem præscriperunt, & similiter Ianuenses in mari suo, *ut not. Doct. in dictis locis.* Sed prædicta intelligo vera, quando allegatur titulus seu privilegium Imperatoris, vel quod credat se, vel majores suos habuisse jus in mari, *argu. eorum quæ not. Bart. in l. Celsus. D. de usucap. Bald. in l. judicis. C. de rei vend.* Secus si confiteretur se & majores suos nunquam habuisse aliquem titulum, vel aliquod jus, sed tantum præscripsisse per dictum tempus, nam tunc nō sufficeret: quia potius corruptela esset quam præscriptio, *ut in auth. ut nul. jud. §. 1. & ibi gloss. colum. 9. & quando longiori tempore possedissent, tanto majori culpa tenerentur, ut c. fin. extra. de consuet.* quia licet præsumptio esset juris, & de jure, tamen admitteretur probatio in contrarium per confessionem partis, *ut not. in authen. sed jam necesse. quæ est in corpore, unde sumitur. C. de do. ante nu. & gloss. in l. in contractibus. in princi. C. de non nume. pec. sicut dicit in simili Innoc. & Doct. in c. quia plerisque. extra. de immun. eccles. & c. cum Bertoldus. extra. de re judic. & quia essent in mala fide c. fin. de præscript. & c. malæ fidei possessor, de regu. jur. in 6. & licet præsumatur bona fides de 30. ann. l. fin. C. unde vi. & ibi per Bart. in fin.* tamen contra istam præsumptionem potest probari mala fides, maxime ex confessione partis possidentis. \* Item prædicta intellige quoad usum & jurisdicti- 8  
onem, non autem quoad proprietatem: quia illa non potest præscribi aliqua præscriptione vel consuetudine, *l. diligenter, in fin. C. de aquæduct. lib. 11.* quia sunt de jure gentium & publico, & in usu publico, ut mare, flumina navigabilia nullo tempore acquiruntur, nisi concessio Cæsaris aut senatus intervenerit, & hoc tenet gloss. in l. fin. ff. de usucap. quam sequitur Angel. in l. sane si maris. ff. de injurijs. Sed hoc intelligo quando quis vellet se fundare in præscrip. simpliciter: sed si vellet se fundare in tit. seu privilegio Cæsaris, & ad ipsum probandum allegaret possessionem, vel quasi, tanti temporis, cuius non extat memoria, sufficeret etiam ad acquirendum



rendum dominium, c. *super quibusdam*. §. *præterea*. de verb. signific. & p. c. 2. de præscript. in 6. per l. *hoc jure*. §. *ductus aquæ*. de aqua quot. & æsti juncta gl. notabili in l. *servitutes prædiorum*. cum ibi not. per Dd. ff. de ser. & adde omnino quæ dixi supra in tit. de serv. aquædu. in 8. q. prin. ver. & ex prædictis sequitur decisio multarum q. usque ad vers. & qu. ex prædictis deciditur, ubi posui quanto tempore præscribantur loca publica & ju pascendi in fluminibus. \*

9 Sed dubitari potest, quomodo quis dicatur pos. sedisse, vel quasi, mare: vel aliquam in eo jurisdictionem? dic ille qui habet imperium in mari, dicitur mare possidere, quod patet per leges quæ permittunt soli principi dispo. onere de his. ff. de verbo. oblig. l. *continuus*. §. *cum quis*. ff. de contrah. empt. l. *sed & Celsus*. in princip. & l. *quominus*. ff. de flumin. & ita eleganter notat Barto. in tracta. Tyberia, in titu. de alveo vers. *publice juris gentium*. & idem in effectu tenet Bald. in l. *si plures*. in 4. colum. in prin. C. de condit. insert. quod tene menti: quia hoc allegav. contra Brixienfes, quod lacus gardæ esset totus de territorio Veronensi: quia semper Veronenses & principes qui dominati sunt Veronæ exercuerunt imperium & jurisdictionem super toto lacu: & ita fuit judicatum per excelsum consilium rogatorum Venetiarum, & idem dico de gulpho maris, quod custoditur per Venetos, & super illo exercuerunt atq; exercent

10 jurisdictionem in dicto gulpho. & ita etiam observatur. \*

Sed nunquid hoc prætextu possint Veneti navigantibus per mare Adriaticum in gulpho cum mercibus imponere gabellas, & confiscare merces conductas contra Venetorum statuta? Bald. format in rubric. de rerum divis. in 2. colum. ad fin. vers. *sed nunquid*. & videtur quod non. per l. 1. C. *vectig. nov. instit. non poss.* Item quia jus confiscandi nulli competit, nisi principi. C. de bon. vac. l. 1. libr. 10. & c. 1. in titu. *quæ sunt regalia*. in usib. feud. In contrarium videtur, quod secundum Bald. totus mundus hodie hoc jure utitur, & derogatum est legibus contrarijs, facit l. *colonus*. §. *navem*. ff. loca. Item quia ista specialis confiscandi consuetudo speciali principis permissioni comparatur, ut not. in simili, in authen. de mand. princip. §. & judicare, colum. 4. Item quia Veneti in eorum imperio habent regalia, & jura fisci, nec superiorem saltem de facto, recognoscunt, ideo in mari prædicto possunt imponere gabellas, & confiscare merces, & bona sicut in civitate Venetiarum: quia tantam jurisdictionem habent in mari, quantam in civitate Venetiarum per ea quæ not. Bart. in tracta. de insula. in prima & secunda colum. & dicam in quæst. sequen. Sed ubi non esset ista consuetudo, vel



do, vel ubi non haberent imperium, vel si haberent, recognoscerent ipsum à superiore, tunc non possent imponere gabellas, *ut in toto titu. C. vectig. nov. Instit. non poss.* \* Quid autem de mari, in quo aliquis non exercuit jurisdictionem tanto tempore, ut possit dicere præscripsisse aliquam jurisdictionem, an licet sit nullius ratione dominij, an saltem quoad jurisdictionis jus, sit alicujus, ut maleficia quæ ibi committuntur possit punire, & angentes, quæ ibi ad habitandum accedunt, possit judicare? Ista quæstio formatur per Bartol. *in eo tractatu de insula, in 2. colum.* qui dicit, quod pro decisione hujus quæstionis est videndum. \* An ille qui habet jurisdictionem in territorio coherenti mari, habeat jurisdictionem in mari, & usque ad quod spacium? & videtur dicere ipse quod non, quia mare commune est omnibus, *ut sepe dictum est.* In contrarium dicit esse veritatem: quia sicut præses provinciæ debet purgare provinciam malis hominibus per terram, *l. congruit. ff. de offic. præ. ita per aquam. l. prima. C. de classicis. libro 10.* & ibi Bartol. dicit per illum textum: quod sicut quis potest punire delinquentem in suo territorio ita delinquentem in mari, quod subijcitur illi civitati vel provinciæ, *allegat l. Cæsar. D. de public.* & ita notat Bartol. & Ioann. Andr. & Doct. *in c. ubi periculum. in versic. territorio. de elect. in 6.* & vide per Angel. omnino *in l. sane si maris. D. de injur.* & Bald. *in l. arbor. §. de vestibulo. ff. communi dividund.* & Angel. *in l. insulae Italie. D. de judicijs.* qui dicit, quod per illam legem fuit decusum Pisis de consilio Bartol. quod delictum commissum in mari propinquo portui civitatis Pifarum, deberet ibi puniri: quia est particula maris. quod intelligebatur subjacere civitati Pifarum. imo plus dicit ibi Angel. si illa particula maris esset in remoto mari, si tamen nulli loco terrestri erat propinquior, ubi exerceretur imperium, debet Pisis puniri. Et idem dicit de alijs civitatibus. cum similis casus accideret, *l. prima. C. de classic. lib. 11.* quam dicit non esse alibi. Circa quod adde quæ dicam in sequ. quæstio. & hoc apparet secundum Bart. *in d. tractatu. si in mari quis habet jurisdictionem,* multo magis habet etiam in insulis quæ sunt in dicto mari. Insulæ *b* enim illius provinciæ propinquæ quæ modico spatio distant, illius provinciæ esse dicuntur, *d. l. Insulae Italie, & l. notionem. §. 1. ff. de verb. sig. & not. Angel. & Dd. in d. l. insulae.* \* Quæ autem dicatur insula *c* propinqua, vel modico spatio distare? dic secundum Bart. *in d. tract. per centum miliaria.* vicinus enim tunc dicitur, *l. 4. §. si tam vicinum, ff. de dam. infect.* & *extr. de rescript. c. nonnulli.* ubi dicitur, quod in duas dietas non dicitur

V u u

locus



- 14 locus remotus. Constat autem, \* quod centum miliaria per mare, est minus duabus dietis. & quod usque ad centum miliaria dicatur locus propinquus, probatur in *l. quicumque. C. de episc. & cler.* & hoc singulariter tenenti, quod habentes jurisdictionem in territorio cohærente mari, dicuntur habere jurisdictionem etiam in mari, & in insulis quæ sunt in mari vicino usq; ad centum miliaria: & possunt ita capere & punire delinquentes in maria usq; ad centum miliaria, sicut in terra in suo territorio. Quod not. quia habui de facto pro Ianuensibus contra Venetos: quia dominus Lauredanti cepit Mauritium Catonium Ianuensem, qui capi non poterat, quia non erat in mari Venetorum, & petebat 33. millia ducatorum pro damno sibi dato. Ego inter alias feci unam positionem, quod mare in quo captus fuerat, non erat propinquius alicui loco terrestri seu territorio: quam ipsi modo no. & confessus est creditor non potuisse capi, ex quo non erat in gulpho Venetorum. & allegavi Bart. & Angel. de quibus supra. propter quod de modico venierunt ad concordiam. \*
- 15 Sed quid si insula maris esset in mari alto à qualibet regione distans ultra centum miliaria? Bartol. in *d. tract. de insula, in 2. col.* dicit, quod hoc casu non potest nobis dici vicina vel propinqua. per *l. pen. §. Paulus respondit, ff. de acqu. rer. dom. & l. insulam. eod. tit. & per notata in simili. Instit. de rer. divis. §. insula.* & ideo concludit, quod
- 16 \* insula Sardinie Italie dicitur, licet ab Italia modico freto distet. Si autem nec alteri insule est vicina, tunc non possumus dicere, quod aliquis in ea habet jurisdictionem, nisi Imperator *d* qui est dominus totius mundi. *l. de precatio, ff. ad l. Rhod. de jact.* Unde dicit Bart. quod talis insula occupanti concederetur quoad dominium. sed si quoad jurisdictionem pro magistratu vel Rectore se gesserit absq; principis jussu, intellige in illa insula remota, incideret in leg. Iul. majest. *l. 3. ff. ad leg. Iul. majest.* & hoc secundum jura civilia. sed secundum jus gentium gentes quæ dictam insulam occuparent, facerent sibi regem. *l. ex hoc jure gentium, ff. de juss. & jnr.* & illos manu regia regeret. *l. 2. circa princ. ff. de orig. jur.* & hoc servandum esset inter gentes, quando nec jure Romano nec alio jure utuntur. Et ex prædictis not. Barto. valentes habere jurisdictionem in terra,
- 17 habere etiam in mari usq; ad centum miliaria \* tantum: ultra vero quod sit solum jurisdictio Imperatoris, Sed Ang. in *d. l. insule Italie. de jud.* ut dixi in *quest. preced.* vult, quod habeant etiam jurisdictionem in mari & ejus insulis valde remotis, dummodo alij loco terrestri non sint magis propinquæ. Facit ad prædicta gloss. 1. in *c. quoniam, & quod ibi not. extr. de deci.*



deci. Et adde quæ not. Bart. in l. 2. C. de naufr. lib. 11. Unde ex hoc sequitur, \* si Papa moritur in mari, in illa civitate, debet fieri electio successoris Papæ secundum Ioan. And. in c. ubi periculum, de elect. in 6. & Ang. in l. sane si maris. D. de injur. Item si \* Imperator donat mihi civitatem, videtur donare & omnes pertinentias, de quibus loquitur Innoc. in c. cum ad sedem. ext. de resti. spo. & tam in mari, quam in terra : quia mare sicut terra distinguitur : ut not. in d. e. ubi periculum, & l. 1. C. de classi. lib. 11. & l. deprecatio. ff. ad l. Rhod. de jact. & ita not. Bald. in l. beneficium. in 2. colum. in princ. ff. de consti. princ. \* Sed quid si inter duas civitates punctualiter æq; distantes esset delictum commissum in mari ? dic, tunc dicetur esse commissum in confinio, quod est commune utriusq; civitatis, l. arbor, in princ. & §. de vestibulo. ff. communi divid. Et ideo pariter ad utramque spectat cognitio criminis, & contractus, sicuti quando punctualiter in confinio plurium civitatū in terra delinquitur vel contrahitur, secundū Ange. in d. l. sane si maris. Sed \* quid si in eadē particula maris plures habitent, vel ad ipsos pertineat ? tunc quilibet poterit cognoscere, & erit locus præventioni, l. si quis postea. ff. de judic. & prævenisse intelligitur quantum ad imperium, qui delinquentem capit in mari. Nam per personalem capturam intelligitur jurisdictio esse præventa, secundum Ioan. Andr. in c. 1. de dec. & obl. in novella. quem sequitur Angel. in dicta l. sane si maris. in fin. Sed \* si oritur cōtentio de his, quæ gesta sunt in mari, vel ad mare spectant, qualiter erit judicandum vel faciendum ? dic quod maris consuetudo servanda est, ut est text. not. in authen. de usu. nauti. §. fin. colum. 11. & hoc not. gloss. quod intelligit quando nō repugnat juris legibus. & sic dicit debere intelligi l. deprecatio, de l. Rhod. de jactu. & quod maris consuetudo sit servanda, tenet Bald. in d. l. observare. §. antequam. per illum text. ff. de offic. proconsul. & hoc inducit in argumentū ad cursum bravij Venetorum, cum fieri debeat per mare, sicut usitatum est. & alij similiter per mare cum ballistis solent ludere, ut alibi consuetū est. Et vide apud Muranum, quæ est prope civitatem Venetiarum ubi fiant pulchra vitrea. Ultimo pro cōplemento à parte maris subjicio aliquas quæstiones : quæ licet nō tangant proprie servitutis materiam, utiles tamen erunt pro ipsius declaratione. Et primo \* quæro quid sit mare, secundū Bart. in tractatu de insula, in prin. est collectio multarum aquarum salutarum. proprie enim mare ab amaritudine dicitur, & oportet ut cum mari contineatur. alias enim licet mare appelletur mare, tamen non est : sed potius stagnum vel lacus : & tunc est



- 24 juris privati vel publici. ut de flumine dicitur. Secundo quæro, \* an rep-  
 25 riantur fines? dic quod sic, *ut not. in c. ubi periculum, de electio. in 6. & no-*  
*tat Bald. l. si testamentum. C. de institut. & substitut. sub conditione.* Tertio  
 26 quæro, \* qualiter designabitur mare? dic per terram propinquam, cui  
 mare magis adhæret, & sub qua distingui consuevit, secundū Bald. *in di-*  
*ctā l. testamentum, alleg. in auth. omnes, ut obed. judic. §. 1.* Quarto quæ-  
 27 ro, \* an appellatione territorij alicujus civitatis comprehendatur etiā ma-  
 re & districtus per illam civitatem? & videtur quod sic, maxime in favo-  
 28 rabilibus, *ut not. in d. c. ubi periculum, & ibi per dominū Marcum, & Doct. er.*  
*in. §. porro.* Quinto quæro, \* an civitates maritimæ etiam in mari habe-  
 ant districtus? dic quod sic: *ut not. Ioan. Mo. in dicto c. ubi periculum.*  
 28 Sexto quæro, \* an existens in mari, quod regitur per civitatem maritimā,  
 puta per Venetos, vel Ianuenses, dicatur esse ultra districtum? dic quod  
 non, imo potest jus reddi, sicut Venetijs & Ianuæ: *ut per Bald. in l. 1. C.*  
 29 *de sent. ex peric. recit.* Septimo & ultimo quæro, \* an mare rubrum repe-  
 riat? dic quod sic. *text. est in l. si non sint. §. fin. D. de auro & argen. le-*  
*gat.* Cætera circa materiam maris, *vide quæ scribit Bart. in tractatu de in-*  
*sula, & quæ dicam in tribus seq. titulis.*

## A D D I T I O.

- a *Libertatem.* Veneti dicuntur de populo Ro. Bart. *in l. hostes, de capti-*  
*vis,* nec recognoscunt superiorem ex præscriptione. *Bart. ibi. & Bald. in*  
*l. 1. D. de re. div. & sunt domini maris Adriatici & littorum ejus, scilicet,*  
*in genere, non in specie: quia littora sunt civitatum adiacentium littori.*  
*Bald. in l. pen. C. de cond. inser. & vide Bart. l. quominus. 2. q. de flum. &*  
*in l. sane. D. de injur. & Salic. in l. 3. C. de naut. fæn. & per Bart. Cæpol.*  
*in l. cum qui vectig. de verb. sign.*  
 b *Insulæ.* Insulæ maris sunt subditæ civitati magis vicinæ. *l. insulæ. &*  
*ibi Dd. & Bart. D. de judic. ubi etiam Bart. dicit de piratis se reducenti-*  
*bus ad insulas: quia conveniri possunt in civitate vicina insulæ, adde etiam*  
*Bart. in tract. Tyber. 2. part. de insula, in princ.*  
 c *Insula.* Distant à terra ultra centum milliaria, nullius est, nisi occu-  
 pantis, *vide Bart. in d. tract. Tyber.*  
 d *Jurisdictio.* Imperator habet iurisdictionem generalem. *Bald. in c. ad*  
*hoc. in 4. colum. de pac. jur. fir. & Bald. in l. 2. C. in quibus cas. col. lib. 11.*  
 ubi dicit, quod habet dominium generale & universale in omnibus rebus,  
 sed non



sed non particulare. vide Bart. in extravag. ad reprim. versic. totius urbis.  
& Alex. consil. 76. 2. parte. & Abba. in c. venerabilem, de elect.

De littore maris.

## CAP. XXVII.

- 1 Litus maris est, quatenus hybernus fluctus maximus excurrit,
- 2 Littora sub eius imperio esse dicantur.
- 3 In Litore maris quæ fieri licitum sit.
- 4 Terra quæ est in mari, vel arena maris, cuius esse dicatur.
- 5 Fundum in aliquo si flumina imperii lignamina vel vegetes, vel alie res projecte  
sint, quid de illis fieri debeat.

**L**itus maris est, \* quatenus hybernus fluctus maximus excurrit, *l. litus.* 1  
D. de verb. signif. & Instit. de rer. divis. §. flumina. sicut mare naturali  
jure commune est omnium: ita & littora maris communia sunt. *l. 1. in fi.*  
ff. de rer. divis. & Instit. eod. titul. §. 1. & propter hoc nemo ad litus maris  
accedere prohibetur, dummodo à villis & monumentis & ædificijs se ab-  
stineat, *l. nemo, D. de rer. divis. & §. 1.* \* Littora in quibus populus Ro- 2  
man. habet imperium, populi Rom. esse dicuntur, *l. littora, in princ. D. ne*  
*quid in loco publ.* quod intellige quo ad jurisdictionem vel protectionem:  
sed quoad usum, sunt communia, *ut d. §. 1. & ibi glo. in vers. per hoc & gl. in*  
*d. l. littora.* quo vero ad dominium, seu ad proprietatem, sunt in bonis nul-  
lius, *ut §. littorum. Instit. de rer. divis. & ita etiam vult Bald. in rub. D. eod.*  
*tit. in 4. colu. vers. sed quid si ædificium.* sicuti illius jurisdictio est Cæsaris.  
& sic ista tria sunt diversa, proprietas, usus, jurisdictio, seu protectio, ut  
dicit Bald. secundum Iac. de Ra. in *l. quedam. D. de rer. divis.* \* In li- 3  
tore maris licitum est casam ponere, in qua piscatores se recipiant. *l. ripa-*  
*rum, §. fin. ff. de rer. divis.* & licitum est ædificare in mari, ut fecerunt Ve-  
neti: *ut dixit Bald. in rubr. de rer. divis. in 4. col. & dixi in tit. preced. in*  
*princ.* & quod quis in litore maris ædificaverit, ipsius erit, sublato ædifi-  
cio vel collapso, jure quasi post liminij, revertitur locus in pristinam cau-  
sam, & si alius in eodem loco ædificaverit, ejus fiet. *l. in tantum, in princ.*  
*D. de rer. divis. & l. quæ in litore, in princ. D. de acquir. rer. dom.* secus si  
pro parte tantum esset collapsum, vel si fundamenta in totum remansissent,  
vel pro majori parte: ut ibi, *secundum Bald. & quia dixi licitum esse in li-*  
*tore ædificare,* intellige nisi usus publicus impediretur, *l. in litore, D. ne*  
*quid in loco public.* Item intellige, quando ædificando nemo sentit damnum.  
*l. 2. §. adversus. eod. titu.* & intelligitur quis ædificare, quando in litore  
pilas jactaverit, non autem requiritur rei perfectio. *l. ergo, §. fin. ff. de ac-*  
*quir.*



- quir. rer. dom. ut dixi in tit. preced. vers. sed quæritur utrum in mari.* Item licitū est in littore maris retia desiccare, & ex mari ad litus deducere, *l. riparum in princ. D. de rer. divis. & Institut. eod. titu. §. litorum.* Item lapilli & gemmæ, cæteraque in littore inventa, jure naturali statim nostra sunt. \* Item quid de terra, quæ est in mari, vel arena maris? dic idem, quod dixi de mari, vel littore, *ut d. §. litorum. in fin.* & ideo licitum est cuilibet accipere gemmam vel arenā maris, & efficitur occupantis & exportantis. secus est de lapidibus & alijs, quæ in littore ex causa naufragij vel ex vehiculo alicujus ceciderunt, quia non licet ea capere. imo qui accipit animo sibi acquirendi, magis quam fur est: *ut l. 1. & 2. ff. de incend. ruin. & naufrag.* de qua materia vide *in l. cum, & authen. navigia, C. de furt. & Feder. de Sen. in consi. 102.* quod incipit, domine Francisce. Idem esset quando ex vi fluminis ligna vel rates, vel aliæ res ad littus maris, vel ad fundum alicujus pervenerint, & ibi dicit eleganter, \* quod si in fundū alicujus projecta sunt lignamina vel vegetes, vel aliæ res ex impetu fluminis, si agro noceant, si dominus agri vult fas & licite facere, consilium est, ut per judicem fieri faciat proclamationes in locis vicinis, ut dominus res illas tollat intra certum terminum: alias illæ res pro derelictis habeantur, & occupanti concedantur: maxime si illæ res sunt viles. ex causa namque quis compelli potest agere, *ut not. in l. 5. C. ut nemo in vi.* Hic autem subest causa, quia illæ res nocent agris alienis. dicit tamen quod securior via esset, ut post aliquod tempus post dictam proclamationē venderentur dictæ res, & pretium pauperibus erogaretur, *arg. c. cum tu. ext. de usu. cum simil.* quæ not. quia sæpe contingit ubi sunt flumina rapida & torrentia.

De Portu.

## CAP. XXVIII.

- 1 Portus statio, & angiportus quid proprie sint.
  - 2 Portus & flumina publica sunt, licet civitates Italie de consuetudine ea sicut imperium, præscripserint.
  - 3 Portus omnis in solo insula est.
  - 4 Portus maris hominum ingenio fabricati, an omnium populorum publici sint, an vero ædificantium.
  - 5 Testamentum factum in portu civitatē Soldani, an dicatur factum in terris Soldani.
  - 6 Moles in mari projectæ causa faciendi vel muniendi portus, an jaci possunt.
- 1 **P**ORTUS \* est a locus conclusus, quo importantur merces, atq; inde ex-  
2 portantur: eaq; nihilominus statio est conclusa, atq; munita: inde  
angipor-



angiportum, *l. portus, D. de verbor. signif.* Et dicitur locus conclusus, id est, locus ubi rates morantur & stant, secundum gloss. ibi. Statio vero dicitur à stando. & ideo stationis verbo is locus demonstratur, ubicunq; naves tute stare possunt: *ut l. 1. §. stationem, 13. D. de fluminib. ne quid in flumi. public.* Angiportus dicitur strictus portus. \* Portus, & flumina, publica sunt, *l. nemo in fi. D. de rer. divis. & Instit. cod. §. 1.* & ideo jus piscandi commune est omnibus in portu fluminibusq; *Instit. de rer. divis. §. flumina.* quoad jurisdictionem, portus, sunt Cæsaris, vel illius domini, vel civitatis, vel territorij, in quibus sunt: *ut c. 1. in princ in titu. quæ sint regal. in usib. feud.* & ideo vectigalia seu redditus illius portus provenientes ex mercibus, sunt de regalibus, & dicuntur publica vectigalia, *ut d. c. 1. & l. inter publica. §. fin. D. de verbor. signif.* & propterea spectant ad Cæsarem, *ut d. cap. 1.* quod intelligo, nisi dominus civitatis vel territorij illius loci, in quo est portus, habeat regalia: quia tunc ad eum spectant illa regalia. Et quando Papa, vel Imperator facit aliquem regem, quæruntur sibi omnia regalia quasi specialiter concessa, *secundum Bald. in d. c. 1. circa fin. & vide quæ statim dicam infra vers. sed quæro juxta prædicta.* Hodie vero civitates Italiæ sibi de consuetudine præscripserunt merum imperium, & ita portus & flumina, licet de jure communi sint principis: *ut d. c. 1. pro quo facit gloss. magna in fi. §. iusjurandum. in auth. de defen. civ. secundum Bart. in l. quominus. in 2. col. in fi. ff. de flum. & dicam in tit. seq.* Et adde, \* quod omnes portus in solo sunt insulæ, *l. Cæsar. D. de public. & vectig. & commu.* & ideo dicit ibi Bart. si quis in portu insulæ civitatis Pisane deprehendatur, potest puniri in civitate, sub qua est insula. Circa quod vide quæ dixi *in tit. de mari.* Sed quæro juxta prædicta, an \* portus maris ingenio hominum fabricati sint publici omnium populorum an vero ædificantium? & videtur quod sint publici: per ea quæ supra dixi: In contrarium videtur, quod sint ædificantium. *l. in tantu. in prin. ff. de rer. divis.* Item videtur quod sint communes. sicut aqua est communis, dic secundum Bald. *in rubr. D. de rer. divis. in 6. col. in prin.* quod ædificia sunt ædificantium, sed portus sunt publici. Et ex his insurgit una pulchra dubitatio, \* an testamentum factum in portu cujusdam civitatis Soldani, dicatur factum in terris Soldani? Et Bal. ibi dicit, quod tempore suo hoc fuit revocatum in dubium. Et dicatur quod non, quia portus est publicus, & ita Christianorum, sicut Saracenorum. nam hoc est introductum de jure gentium. Consequentia autem inferebatur ex prædictis, *l. hoc legatum. de leg. 3a.*



- leg. 3. Sed Bald. in l. iustitia ante fin. princ. D. de iust. & iur. dicebat se consultuisse super testamento cujusdam facto in Barbaria duobus testibus, ipsum valuisse, quia cum non appareat, quæ forma testandi ibi servetur, præsumitur quod servetur jus gen. tanquam æquissimum, arg. l. omnes populi. in fin. D. de iust. & iur. Idem vult Bart. in l. 1. C. quemad. test. aper. qui similiter dicit, quod de facto consultus fuit super quodam testamento unius mercatoris de Ancona, facto in terra Soldani Babylonæ, & dixit valere testamentum factum secundum merum jus gentium, quod præsumitur ibi vigere nisi contrarium probetur, cum sit tale jus gent. apud omnes, sicut consuetudo in dubio præsumenda. nam istud jus gent. est bonum & æquum, ideo servandum, & potius servare debemus jus cano. quam civile: quia illud inhæret juri divino, sed sub lege divina sunt omnes populi & nationes, sed jus civile non viget ubiq; locorum, facit c. quod super. exir. de voto. & adde quæ not. Bart. & Dd. in l. qui latronibus. in princ. ff. de test. & Ange. & Dd. in d. l. 2. C. quemad. test. aper. & Dd. in l. si non speciali, C. de testam.*
- 6 *Reperiuntur etiam \* moles in mari projectæ causa faciendi vel muniendi portum, quas in mari quis jacere potest, maxime ea de causa, ut l. 2. §. adversus. D. ne quid in loc. publi. & si maritus haberet in dotem civitatem, vel territorium juxta mare, & jaceret moles in mari pro portu faciundo vel muniendo, vel pro muniendis muris civitatis vel castelli dotalis, diceretur impensa necessaria, ut l. 1. §. inter necessarias, ff. de impen. & de istis molibus loquitur Virgil. in 1. Æneid. dum de Carthagine loquens dicit, Muratur molem Æneas, magalia quondam. & civitas Neapolitana habet istam molem in mari, quæ vulgariter el molo appellatur. quā Alphonfus rex mirifice instauravit, intra quam est nobilis portus civitatis Neapolitanæ.*

## ADDITIO.

a *Portus.* Portus est de regalibus principis. *Bald. in c. 1. in princ. quæ sint regal.*

De navi.

## CAP. XXIX.

- 1 *Servitus navi imponi non potest, ut cū in portu erit, semper merces deferre teneatur.*
- 2 *Servitus navigandi, si lacus perpetuus in tuo fundo sit, ut ad fundum meum perveniat, imponi potest.*
- 3 *Servitus aqueductus cur ex lacu fieri non possit.*

4 *Arbo-*



4 *Arbores si dominus cadere voluerit, & nauta arboribus navem ligare velis, quid juris.*

5 *Navigationis tempus esse dicitur à Calend. Aprilis usq; ad Calend. Octobr.*

Servitus \* navi imponi non potest : ut cum erit in portu, semper tene-  
 satur deferre merces : quia servitus non potest imponi, quæ de facili ex-  
 tinguitur, & sic nec navi ex quo de facili consumitur & medicum durat,  
 licet ex novis tabulis conficiatur : *ut not. Angelus in d. l. foramen.* Nec  
 obstat, quod domo imponitur servitus, & tamen aliquando ruit, quia illud  
 raro contingit, ideo nō considerandum. *l. nam ad ea. D. de legi. & ita vult*  
*gloss. & Ange. in d. l. foramen. in fin. & ex prædictis sequitur servitutem*  
*jumentis imponi non posse, nec hominibus, quia de facili moriuntur, &*  
*perpetuam causam non habent. & ideo lex appellat operam seu ministeri-*  
*um servi, non servitutem. & intellige in prædictis servitutem imponi non*  
*posse jure propriæ servitutis, sed bene potest valere jure obligationis per-*  
*sonalis, per not. in l. ut pomum. D. de serv. & l. pecoris. D. de servit. rustic.*  
*præd. & l. Mela. §. fin. D. de alim. & cib. leg.* Servitus \* autem navigan-  
 di, si lacus perpetuus in tuo fundo est, ut perveniatur ad fundum meum,  
 imponi potest, *l. via constitui, §. si lacus, D. de servit. rust. præd.* Sed quæ  
 est ratio, \* quod servitus aquæductus ex lacu fieri non potest, *ut d. l. foramen,*  
*§. omnes.* & tamen servitus navigij imponi potest, ut ibi. Respondeo  
 secundum Henricum : quia quandoq; currit navigium, quandoq; vero nō.  
 aquæductus vero continet. Vel hoc favore navigij. Vel dic & tertio, quod  
 per navigium non minuitur aqua, sed per aquæductum sic. *ita not. gloss. in*  
*dicto. §. omnes, & d. l. via constitui, §. si lacus, in ver. navigandi.* Licitum  
 est autem navigantibus naves ad ripas applicare, funesq; arboribus ibi na-  
 tis religare. *l. riparum, in princ. D. de rer. divis. & Instit. eod. §. riparum.*  
 Sed si dominus \* vult incidere arbores, & nauta vult ligare navem arbori-  
 bus? *vide gloss. in dictis juribus, & Bald. in l. item lapilli, in penult. colum.*  
*in fin. D. de rer. divis. & quod dicam in tit. de ripa.* Navis usufruct. lega-  
 to. navigatione uti potest, licet naufragij periculū immineat : navis enim  
 paratur ut navigetur, *l. arboribus. §. navis, D. de usufruct. dummodo na-*  
*vigetur tempore navigationis, & non alio, D. de rei vend. l. non utique. §.*  
*fin. & C. de offic. rect. provinc. l. civitas.* \* Et dicitur tempus navigatio-  
 nis esse à Calend. Aprilis, usq; ad Calendas Octobr. *ut l. quoties, in fin. C.*  
*de naufr. lib. 11. & not. gloss. fin. in l. qui petitorio, de rei vend. dicit tamen*  
*Bart. in d. l. quoties, in fin. & in hoc standū esse consuetudini, si facit illud,*  
 X x x quod



quod fecisset diligens navicularius quando illa lex non servatur in tempore, quod est aptum, maxime apud Venetos, qui omni tempore navigant. Redditiis navigiorum sunt de regalibus, sicut plaustrorum, cap. 1. quæ sunt regalia, & ibi not. Bald. hodie secus est in Italia, quia civitates de consuetudine sibi hoc præscripserunt, ut dixi in tit. præsed. vers. hodie civitates, & de privilegijs naviculariorum, & quando privilegijs liceat, vide l. semper. §. navigatores. cum gloss. magna. D. de jure incommuni. & Hostiens. in summa. tit. de peregr. & de materia navigationis, & naviculariorum, vide in toto titu. C. de navicu'a. & tit. sequen. de prædij navu. & in alijs sequen. videlicet in titu. de navibus non excu. & de naufrag. de classi. libr. 11. & tototitu. D. naut. camp. stab. & titu. D. & C. de naut. fœn. & in authen. de naut. usu. colum. 9. & D. ad leg. Rhod. de jact. l. 1. & 2. & l. scapham. D. de evict. Bald. in l. 1. §. de exercitoribus. D. nautæ camp. stab.

De lacu.

CAP. XXX.

- 1 Lacus est qui perpetuam aquam habet
- 2 Stagnum est, quod temporalem continet aquam ibi stagnantem.
- 3 Ex lacu vel ex stagno aquæductus servitus concedi non potest.
- 4 Servitus aquæ tollendæ per roiam ex lacu an imponi possit.
- 5 Interdictum de fonte in lacu etiam locum habet.
- 6 Lacuum seu stagnorum alluvione si uni aliquid detrahatur, & alteri addatur, quid juris.
- 7 Lacus fructus si à Perusij communi emerim, commune autem habebat ibi proprias naves ad piscandum, quarum etiam usum volo, quid juris.

**L**acus est, \* qui perpetuam habet aquam, l. 1. §. lacus, ut in flum. publ. navig. li. & gloss. in l. foramen. §. 1. vers. lacus. D. de serv. urb. præd. dicit. Lacus est, qui vivam aquam habet, non tamen inde exeuntem, allegat d. §. lacus appellatur, sicut est lacus Gardæ, qui habet aquam exeuntem & facientem initium. & hoc attestatur Plinius dicens, Lacus est Italiæ, natus in agro Veronensi initium omne transmittens. \* Stagnum a est, quod temporalem continet aquam ibi stagnantem, quæ quidem plerumq; hyeme cogitur, d. l. §. stagnum. & not. glo. in d. l. foramen. §. 1. in ver. lacus, & de utroq; habetur per gloss. in l. vicinus. §. lacus. ff. de aqua plu. arcen. Ex lacu \* vel stagno servitus aquæductus concedi non potest. d. l. foramen. §. 1. Et ibi ponitur ratio in text. & gloss. sed servitus navigij imponi potest. l. via constitui, §. si lacus. D. de serv. rust. præd. & quæ sit ratio differen-



differentiæ, ponitur in gloss. & dixi in titu. præced. vers. *servitus autem navigandi*. Sed \* an servitus aquæ tollendæ per rotam ex lacu imponi possit, vide text. glo. & Dd. in l. 2. D. communia præd. Interdictum \* de fonte habet locum etiam in lacu. l. 1. in princ. D. de fonte. & dicam infra de fontibus. Lacus nec crescit, nec decrescit, licet quandoq; aqua crescat vel decrescat. l. vicinus. §. lacus. D. de aqua plu. arcend. Et ideo lacus & stagna licet interdum crescant, interdum decrescant, suos terminos tamen retinent. ideo in his jus alluvionis locū non habet, l. lacus & stagna in prin. de acquir. rer. dom. & l. Rutilia Polla. D. de contrahen. empt. Sed circa hoc conclude. \* Quidam lacus & stagna privata sunt, tunc non est dubium, quod per alluvionem uni neq; detrahit, neq; addit: sed locus ille qui aqua lacus vel stagni inundatur, remanet ejus, cujus primo fuerat. d. §. lacus. & d. l. lacus. Quidam sunt lacus & stagna publica, & hoc duobus modis esse potest, quandoq; enim sunt publica, id est, reipubl. ut ibi nullus piscari possit, nisi ille cui respublic. commiserit, ut in lacu Perusino: & tunc idem ac si privatus. l. sed & Celsus. D. de contrahen. empt. quandoq; sunt publica, & in usu publico, quia per eum quilibet transit, & in eo piscatur quilibet ad placitum: tunc addit & detrahit per alluvionem sicut flumina publ. D. de verb. sign. l. litus, D. ut in flum. publ. naufr. lib. 1. & ita not. Bart. in tracta. Tyber. in 4. colum. vers. de lacu. vero & stagno. & vide Bart. & Dd. in d. l. lacus, & d. l. Rutilia Polla, Sed pone, \* emi à communi Perusij fructus lacus, commune autem habebat ibi proprias naves ad piscandum, quarum usum volo: commune negat, quid juris? dic quod debeo habere: quia redigor ad instar usufructuarij vel conductoris. D. loc. l. sed addes. §. illud facit. D. de usufr. l. item si fundi. §. seminarios. secundum Bald. in l. fundo de verbor. significat. in lacu Perusino. vide gloss. in l. eo. de fun. instruct.

## ADDITIO.

a Stagnum. Stagnum publicum an potest piscari impune. vide Specul. in titul. de causa possess. & propr. in princ. in 8. colum. in vers. octavum est, ut liceat.

De fluminibus.

## CAP. XXXI.

1 Flumen quid sit, & de ejus multiplici differentiâ.

2 Torrens est quod hæmet curvis.

X x x 2

3 Flumen



- 3 Flumen à rivo in quo differat.
- 4 Fluminis publici cuius sit proprietas & usus.
- 5 In loco publico, sicut sunt flumina, &c. edificare non licet.
- 6 Fluminum publicorum usus communis est, sicut viarum publicarum litorum.
- 7 Statutum si dixerit, quod gentes loci teneantur sequi usque ad alveum novum fluminis, an ultra alveum desiccatorum gentes sequi teneantur.
- 8 Fluminis caput est, unde aqua nascitur.
- 9 Flumen si in agrum meum lignamina duxerit, an mea efficiantur, remissive.
- 10 Villa alicujus vel castelli dominus si locaverit dictam villam vel territorium, vel terrena loca, an rivos aquarum, vel pontes: vel alia sylvestria loca locasse videatur.
- 11 Concedam si tibi castrum cum toto territorio, an in ea concessione locus sylvestris, vel usus aquarum veniat.
- 12 Castro concessio, munitiones quæ ad castri defensionem existunt concessæ intelligantur.
- 13 Flumina nunquid veniant in concessione feudorum regalium, si forte usque ad tale flumen concedantur, vel de tali flumine usque ad tale.
- 14 Dicitur, ad, cujus nature sit.
- 15 Flumen si navigabile sit, prætor concedere nequit aquæductum.

1 **F**lumina \* quædam sunt perennia, quædam torrentia. Perenne est illud, quod semper fluit. \* Torrens est, quod in hyeme currit, si tamen aliqua ætate aruit, quod alias per hyemen fluebat, nō ideo minus perenne. l. 1. §. item fluminum. ff. ne quid in flum. publ. facit. l. 1. §. duo sunt genera. ff. de aqua quotid. & æstiva. Fluminum quædam sunt publica, quædam non publica. Flumen est, ut Cassius diffinit, quod perenne sit, d. l. 1. §. fluminum. Sed omnia pene flumina perennia sunt, l. nemo. §. fin. ff. de rer. divis. Et dicitur perenne, propter ea flumina, quæ ad tempus fluunt, ut Rapo, Meloncellon, quæ sunt privata: ut dicit gloss. & est in §. flumina. Instit. de rer. divis. qui dicit, flumina omnia publica sunt. debet intelligi de fluminibus perpetuis, ut est Padus & Rhenus. secundum gloss. ibi, privata vero flumina sunt, quæ manu extracta sunt, l. 1. §. si fossa. ff. de flum. & not. gloss. in d. l. nemo. §. 1. & d. §. flumina. quæ exemplificant de fossatis in agris positis, quæ crescunt & decrescunt. Fluminum quædam navigabilia, quædam non. l. 1. §. in fluminum, cum §. sequent. & l. quominus. ff. de fluminib. & l. 1. ff. ne quid in loco publ. \* Flumen à rivo magnitudine discernendum est, aut existimatione circumcolentium: ut l. 1. §. 1. ff. de flum. quem text. not. ad probandum quid sit flumen, aut in cujus territorio sit, quia recurrendum est ad existimationem seu opinionem circumcolentium, & propterea debent accipi testes fluminis: ut etiam est faciendum, quando dubitatur de aliquo opere, de quo non extat memoria: ut per Mar.



*Mar. Sil. & Rapha. Ful. in l. si arbiter, in fin. in versic. audissent, ff. de probat.* Dicainus \* primo de flumine publico, & primo cujus sit proprietas <sup>4</sup> & usus. Et dic proprietatem esse Cæsaris: quia flumina sunt de regali- <sup>a</sup> bus, c. 1. *quæ sint regal.* & l. *flumin. in princ.* ff. *de damno infect.* & ibi Angel. tenet hoc. Sed hodie civitates Lombardiæ, cum sibi de consuetudine vel ex privilegio pacis Constantiæ acquisiverint merum imperium & regalia, ut dicit gloss. not. in *authen. de defens. civit. §. jusjurandum, in gl. magna. in fin.* & per Bald. in c. 1. in princ. in fin. 2. colum. in tit. *de pace tenen.* & late per Angel. de *Aret. in l. illud. la 2. de appel.* licet Bald. in c. *domino guerram, ante fin. in princ. in titu. hic finitur lex. deinde inci. consuet. rer.* aliter dixerit, & quæ sunt in Lombardia, sunt illius, in cujus territorio fluunt. & ita tenet Bart. in l. *quominus, in 2. col. in fin. de flum.* qui plus dicit, quod etiam civitates totius Italiæ præscripserunt sibi merum imperium, & flumina secundum civitates Lombardiæ, potest etiam juvari titulo de pace Constantiæ, & adde quæ dixi supra de portu. vers. *hodie vero civitates Italiæ, & tit. de navigio, circa fin.* aliæ vero civitates extra Italiam, si habent regalia, dicuntur habere proprietatem fluminum, quæ sunt in earum territorio, & non aliæ. & hoc vult Angel. in d. l. *fluminum. in princ.* Et ex prædictis sequitur, \* quod sicut in loco public. regulariter non licet <sup>5</sup> ædificare. l. 1. & 2. ff. *ne quid in loco publico.* ita nec licet in flum. publ. ædificare, nisi autoritate publica, puta principis vel senatus, l. 2. §. *si quis à principe.* ff. *ne quid in loco publico.* & l. *si in publ. §. final.* & l. *quod principis jussu.* ff. *de aqua plu. arcend.* vel autoritate populi, per cujus territorium discurret, si ille populus habet regalia, ut populus Bonon. unde in flumine Rheni licite concedet potestatem ædificandi molendinum privato, dum tamen sine incommodo cujuscunque; fiat, d. l. *fluminum, in princ.* & hoc not. Angel. & Dd. Item si concedatur per leg. municipalem, id est, statutum d. *populi. l. 2. in vers. 1. ff. ne quid in loco publ.* & l. *prohibere. §. plane. ibi, si non lex municip.* ff. *quod vi aut clam.* Item si concedatur per administratores civitatis, quæ habet regalia, d. §. *plane.* Et vide quæ ibi not. Barto. Sed si populus aut civitas non haberet regalia, seu merum imperium, non posset concedere jus ædificandi in flumine publ. ex quo publica flumina sunt de patrimonio Cæsaris. dist. c. 1. *quæ sint regalia. secundum Angel. in d. l. fluminum, & dixi supra circa princip.* Et prædicta intellige in flumine publ. navigabili, secus si est flumen non navigabile. nam flumina publica sunt juris communis, quia de jure communi in flum. publ.

XXX 3.

line:



sine cuiuspiam injuria absq; alia impetratione ædificari potest, si non est navigabile, nec specialiter vetetur per principem vel senatum & similes. *l. quominus. ff. de flum.* & vide quæ not. Bald. *in rubr. ff. de rer. divis. in 5. colum. cum seq.* ubi ponit, an & quando quis possit in flumin. publ. ædificare? & adde prædictis omnino quæ plene dixi supra *in tit. de serv. urb. in quest. 10. cum q. seq.* ubi plene examinavi, an & quando loca puta viæ & flumina possint vendi seu alienari, & quando ædificatur in flum. publ. an debeat caveri de dam. infect. *vide in d. l. fluminū, in princ. & ibi Dd.*

- 6 \* Usus autem fluminum publicorum communis est, sicut: viarum publicarum, & litorum, *ut probatur in l. 2. §. 1. ibi, loca enim publica utique privatorum usib. deserviunt ff. ne quid in loc. publ.* Et ista communio hoc inducit, ut jus piscandi *b* omnibus commune sit, in fluminibus & portu. §. *flumina. Instit. de rer. divis. & ibi gloss. & Doct. & Bald. in d. item lapilli. 1. q. ff. eod. tit. & vide quæ dixi supra de servit. aqueduct. in 8. q. princ. vers. & ex prædictis sequitur decisio multarum q. circa fin.* Item ista communio inducit, ut locus sit præoccupationi, *l. 2. §. 1. ne quid in loco publ.* & per hoc patet decisio, de duobus plaustris invicem sibi obviantibus, quia deferendum est ei, quod primo viam intravit, quia præoccupavit sibi usum & appropriavit. Sed si simul, erit locus gratificationi: & si via est capax amborum curruum, invicem sibi cedere debent, secundum Ang. & Doct. *in d. l. fluminum.* & de dictis plaustris sibi obviantibus, *vide glo. & Dd. in l. per agrum. C. de servit. & gloss. in d. l. 2. §. 1. D. ne quid in loco publ.* & idem dicas de duabus navibus invicem obviantibus flumine vel rivo eadem ratione. Fluvius est ipsa aqua fluens, quæ est eadem: sicut vinum, licet de dolio in dolum sit mutatum, ita dicit Bald. *in rub. de rer. divis. in 13. colum. in fin. vers. fluvius autem.* allegat quod not. *in l. si usufructu. civitat. D. quib. mod. usufruct. amit.* quæro quomodo agnoscatur, quando alveus sit mutatus? dic quando desinit esse prima forma, id est, quando sic excrevit, quod aqua alia fluat, *l. adeo. §. quod si roto. ff. de acquir. rer. dom.* sed non credo simpliciter esse verum, quod flumen sit aqua fluens, imo constat ex aqua & alveo, *l. pen. & ibi gloss. D. de flum.* & facit quod dixi supra de lacu, circa princ. \* Sed pone, statutum dicit, quod gentes loci teneantur sequi usq; ad alveum novum fluminis, & an ultra alveum desiccatum teneantur sequi gentes. *vide Guil. de Cune. in l. de quibus. D. de legib.* ubi etiam declarat, si flumen mutavit alveum, an jus quod primo habebatur super eo remanet, & de ista mutatione alvei fluminis, *vide quæ plenissime scrip. supra in tit.*



*in tit. de servit. 12. quest. princ. \** Caput fluminis dicitur unde nascitur aqua, *text. est in l. 1. §. hæc interdicta. vers. caput. ff. de aqua quot. & assi. ut est text. cum gloss. in l. servitus aquæ de serv. rust. præd. & ita vult Bart. in tracta. de insula. in 6. colum.* qui dicit, quod caput fluminis est unde flumen originem cepit, ut si ex fonte, ipse fons sit caput. & ibi dicitur esse princ. seu initium, *in d. vers. caput. & eodem modo pes, & finis dicitur locus, ubi terminatur, scilicet mare, in quod intrat: vel aliquod flumen, & habetur plenius per Bald. in l. 1. in 11. colum. vers. & est notandum, quod agri. ff. de rerum divis.* Flumina publica dicuntur communia, eo quod omnibus animantibus permittitur his uti publice, sicut communibus, & lavando, & bibendo, vel similia faciendo, *ut nos. gloss. in l. item lapidi. ff. de rer. divis.* Item aqua fluminum publicorum est communis *c* quia conceditur occupanti, & animalibus irrationalibus, *ut nos. glo. in d. l. item lapidi. D. de rer. divis.* & propterea dicit ibi Bald. quod licitum est exportare aquam de flumine, & exportantis efficitur, nisi propter hoc efficeretur omnino deterior navigatio, *l. quominus. de flumin.* & similiter ex aqua fit sal, si extrahitur de flumine, vel mari, vel arena, efficitur occupantis. quod not. Nam flumina censitorum vice funguntur, ut ex privato in publicum adducant. & ex publico in privatum: & sic uni dant & alteri, *l. ergo. §. flum. ff. de acq. rer. dom. \** Sed nunquid si flumen ducit lignamina in agrum meum, efficiantur mea, vel quid juris sit vide quæ scripsi supra de littore maris in fin. & Bald. *in rub. ff. de rer. divis. in 11. col. in fin. vers. sed nunquid trahes & ligna. & vide Dd. maxime Paul. de Castr. in l. hoc amplius. §. de his. ff. de dam. infect.* *10* *\* Si dominus alicujus villæ vel castelli, locavit dictam villam, vel castellum, vel territorium, vel terrena, non videtur locare flumina, vel rivos aquarum, nec pontes, nec alia loca sylvestria ad culturam penitus in habilia: nisi in quantum aqua est expediens ad culturam, & de residuo dictæ aquæ poterit uti dominus pro collibus & prædijs suis, ut est casus menti tenendus, l. 1. C. de manci. & col. lib. 11. & ibi hoc nos. Bart. singulariter. & item tenet Ludo. de Ro. in suo sing. 63. quod incipit, sed no. mirabilem casum, qui plus dicit. \** Si concedo tibi castrum cum toto territorio, in ea concessione non venit locus sylvestris, per usus aquarum *per d. l. 1.* Sed adverte ne decipiaris, quia si Lud. intellexit verbum, concessione plenaria, puta donatione, vel venditione, sicut capitur *in l. fin. ff. de donat.* forte non diceret, Verum, quia eo ipso quod princeps donat castrum cum territorio, donare videtur etiâ loca sylvestria & flumina, *per c. 1. cum ibi*



- cum ibi plene not. per Bald. in tit. de capia. qui cu. vendidit. & per ea quæ not. Bald. in c. 1. §. ad hoc in tit. de pa. jura. fr. & c. 1. §. si quis de manso.
- 12 in col. 3. tit. de controu. investi. \* Ubi dicitur, quod concessio castro, intelliguntur concessæ & munitiones, quæ sunt ad defensionem castri ibi positæ perpetua patris sui destinatione, quamvis non sint infixæ ut machinæ, ballistæ, & simil. quod no. Sed si intellexit verbum Concedo, pro locatione, vel emphyteusi, sicut loquitur d. l. diceret verum. & ita loquitur Bar. ibi, & ita salvari potest dictum Ludo. quia verbum Concedo generale est, & accipitur secundum naturam contractus, cui adjicitur, ut not. Archid. in c. 1. in verbo Concedat, de usu. lib. 6. facit c. 1. de injur. eo. lib. In divisionibus regnorum veniunt & cedunt flumina, secundum Arch. 14. qu. 1. ecclesias. quem sequitur Bald. in c. 1. §. si quis de manso. in pen. col. ad fin.
- 13 in tit. de controu. investi. & Albert. de Ros. in rubr. C. fini. regun. \* Item nunquid flumina veniant in concessione feudorum regalium si forte concedantur usque ad tale flumen, vel de tali flumine, usque ad tale? & Arch. format istam q. in d. c. ecclesias. qui dicit, quod per illam dictionem de, &
- 14 usque, utrumque flumen venit, & unde incipit, & ubi fluit. \* De dictione ad, satis potest dici, quod sit adjunctiva secundum eum, ut refert & tenet Bald. in d. §. si quis de manso. pen. colum. & Alber. in d. rub. C. fini. regun. Si flumen est in confinio duarum civitatum vel territoriorum, in dubio commune præsumitur esse, & jurisdictio cuilibet civitati competit, vel in ipso flumine usque ad medium fluminis, quia omnia sunt in confinio eorum, qui ab utraque parte possident, l. arboribus. D. commun. divi. l. 2. §. præterea. ff. de aqua plu. arcend. & l. adeo. §. fina. ff. de acquiren. rerum dom. Unde circa ea quæ committuntur in ipso flumine, quilibet habet jurisdictionem usque ad medium fluminis. & ita tenet Bart. in tractatu Tyberiadis, in 10. col. versic. item videndum est. & idem not. Bald. in c. ex his. in pen. col. ad fin. extra. de probat. quod intellige, nisi appareret contrarium: puta quia alter dominorum, vel una tantum civitas totum flumen possedisset, dominando ipsi, ut dixi supra de mari, vers. sed dubitari potest, vel nisi esset flumen privatum unius: quia tunc idem judicari deberet, sicut de fundo privato, ut statim dicitur de flumine privato. \*
- 15 Si flumen est navigabile, non potest prætor concedere ductum aquæ ex eo fieri, quia flumen minus navigabile efficiat. Idemque est & si propter hoc aliud flumen fiat navigabile, l. si plures. §. fina. ff. de aqua plu. arcend. & ibi Dd. & lex communis ibi per glossam & Bart. plene ff. de flum. Nemo tamen poterit edificare in flumine publico



publico etiam non navigabili, puta faciendo clusam molendini, immittendo trabes vel cimenta in ripa vicini eo invito : quoniam immittens habet solum usum, vicinus autem proprietatem & usum : ergo eo invito usufructuarius ædificare non potest, quantumcunq; conditione proprietarij meliorem faciat, *l. usufr. novum rivum. D. de usufruct. & l. fin. D. de usu & hab.* & ita vult Angel. in *l. fluminum. in princip. ff. de damn. infect.* & habetur per Bartol. in *d. l. quominus.* & adde quæ dixi supra in *tit. de servitute aquæduct.* in *5. quæst. princ.* & in *1. libr. 3. quæst. princ.* & quæ not. Bald. in *rub. ff. de rer. divis.*

## ADDITIO.

a *Propriet.* Flumina dicuntur esse Imperatoris universaliter : sed in dominio particulari sunt locorum vicinorum. Bald. in *l. penult. colum. 4. C. de condit. in ser.*

b *Ius piscandi.* Flumine in publico ut liceat piscari & navigare & similia, vide *Specul. de causa possess. & propriet. §. 3. vers. 6. & seq. usque ad fin. & ne quid in flum. publ.*

c *Est communis.* Fluminis publici aqua an potest impune duci ad fundū vicinū, vide *Specul. de causa possess. & propriet. §. quarto. versic. aliud quodque. & infra.*

De flumine privato.

## CAP. XXXII.

1 *Flumina privata quæ dicantur.*

2 *Fossata an cavari debeant & mundari per colonum, vel dominum.*

**D**iximus \* de flumine publico, nunc dicamus de privato. Privata flumina sunt quæ ad tempus fiunt, ut Rapo & Meloncellon. *l. 1. §. fluminum. D. de flum.* Item illa quæ sunt manufacta, *l. 1. §. si fossa. D. eod. titu.* & ita not. gloss. in *l. nemo. §. 1. D. de rer. divis.* ideo etiam dicuntur flumina privata, fossata in agris posita, quæ crescunt & decrescunt, in *l. 1. §. 2. D. de flum. & d. l. nemo. in fin. & not. gl. in §. flumina. Instit. de rer. divis. & dixi supra circa princ. & idem not. Bald. in l. item lapilli in 2. conclusione. D. de rer. divis.* qui dicit quod privatum flumen est, quatenus in suo ingreditur, & non semper fluit, ut sunt gurgites, & quædam fossata, quæ continuationem non habent. Quæ enim crescunt, publica sunt, *d. l. nemo. §. 1. & vide Bald. in d. l. item lapilli in 2. colum. ad fin.* Item flumen privatum dicitur, quando esset in dominio unius tantum, puta quia incipit

Y y

ex fon-



ex fonte, qui in agro suo oritur, & discurrit per sua prædia usq; ad flumen publicum, vel mare, *argum. l. si quis diuturno. D. si serv. vend.* Item potest dici flumen privatum, cū proprietates vel iurisdictiones competunt uni tantum domino, vel civitati, tanquam ejus: quia respectu aliorum est privatus iuris illius domini vel civitatis, in cujus territorio est, vel qui in eo habet iurisdictionem, & propterea per alluvionem, hoc est, per additionem vel detractionem, quæ fit à flumine, non additur vel detrahatur iurisdictioni, sicut dictum est de lacu. *D. de contrah. empt. l. Rutilia Polla. & ff. de aqua pluvi. arcend. l. vicinus. §. lacus. & D. de acq. rer. dom. l. lacus.* & ita vult Bartol. in tract. Tyberiadis, in 10. col. vers. item videndum est. Cujus sint ista flumina privata & fossata, vide supra in tit. de fossatis sine fossa. \* Et nunquid fossata debeant cavari & mundari per colonum vel dominum, vide plene per Bartol. in l. penult. *D. de impen. in rer. dom. fac. & Bartol. in consi. 255. quod incipit, commune Lucignani locavit.* Cætera circa materiam fluviorum vide in titu. *D. de flum. cum duobus titu. sequ. & Bart. in l. quominus. D. de flum. & tracta. Tyberia. & Bald. in rubr. D. de rerum divis. in l. item lapilli. l. riparum. eodem titu. & quæ dixi supra in titu. de servitut. a-quæduct.*

## De Insulis.

## CAP. XXXIII.

- 1 Insula tribus modis accipi potest.
- 2 Insula aquis circumdata quotuplex sit.
- 3 Insula quos modis contingat.
- 4 Insula quando esse dicatur.
- 5 Insula maris: sicuti, Corsica & Sardinia, vel etiam fluminis, cujus sint.
- 6 Insula casualis seu accidentalis qualis esse dicatur.
- 7 Insula in medio fluminis nata, cujus esse dicatur.
- 8 Insule portus cujus sint.
- 9 Insula usus respectu cujus sit.
- 10 Insule dominium per occupationem, quomodo acquiratur.
- 11 Insulam quoad iurisdictionem an quis occupare possit.
- 12 Insule possessio qualiter acquiratur.
- 13 Insule mensuratio qualiter fieri debeat, ut cujus sit, cognoscatur, & pro quantitate eorum quantitate, qui prope ripam prædia possident.
- 14 Insula quando desinat esse insula.

**Q**uia insulæ in mari & fluminibus sunt, ideo postquam de mari & fluminibus diximus primo, consequenter etiam de insulis dicamus. \* Et scien-



sciendum est, insulam tribus modis accipi posse: Uno modo pro domo in mari posita, quia in salo, id est, in salso posita est, secundum Isidor. & not. gloss. in §. insula. Instit. de rerum divisione, & glo. in l. si insulam. de verbor. oblig. & Barto. in tracta. de insu. Secundo pro qualibet domo, ut l. 2. §. si quis insulam. D. de acquir. rer. dom. & l. 3. §. effractura. in vers. insul. de offic. præf. urb. & ita accipitur. l. ita stipulatus. in princ. ff. de verbor. oblig. & de istis insulis hic tractare non constitui: quia istæ non sunt propriæ insulæ, ut dicit glo. in d. §. effractura. Tertio modo dicitur insula, locus undique circumdatus aqua, ut in §. insula, & ibi gloss. hoc dicit. & l. adeo. §. insula. ff. de acquir. rer. dom. not. Bart. in tracta. de insula. in princ. & ista insula dicitur incrementum distinctum a, ad differentiam alluvionis, quæ est latens incrementum, ut not. Ang. in l. fundi. §. 1. ff. de usufruct. & de ista tractabimus hic, quia est insula propriæ, ut not. glo. in d. §. effractura.

\* Secundo sciendū est quotuplex sit ista insula aquis circumdata, & in primis est duplex. Una quæ in mari nascitur, quæ raro accidit. Altera quæ in flumine nata est, quæ frequenter contingit, l. adeo. §. insula. ff. de acq. rer. dom. & Instit. de rer. divis. & insula quæ in princ. quæ declarata, ut per Bald. in tract. de insula, quem posuit super d. l. adeo. §. insula. Item insula quædam est naturalis, quæ semper fuit, ut Corsica, Sardinia, Creta, quæ dicitur Candia, & similes. alia est casualis & accidentalis, quæ in flumine sæpe nascitur, sed in mari rarissime secundum Bald. in rub. de rer. divis. in 10. col. vers. nunc videamus de alveo. \* Tertio est videndum quot modis insula contingit. & dicas tribus modis. Primo, cum circumdatur ager, qui non erat alveus. Secundo, cum alveum derelinquit siccum, & incipit circumfluere. Tertio, cum paulatim eminentem locum facit supra alveum, l. ergo. §. tribus. ff. de acquir. rer. dom. & not. Barto. in tract. de insula. in §. colum. vers. in flumi. \* Quarto oportet intelligere, quando dicatur esse insula, & dic quando est nata, ut d. l. adeo. §. insula. & not. quod dixi, quando est nata, ut dicunt illa jura, non quando est nascitura: quia per hoc apparet: quod non inspicimus insulam, quando incipit apparere: sed tunc, cum opi. circumcolentiū incipit reputari, arg. l. 1. §. 1. ff. de flum. quæ declarata ut per Bart. in tract. de insula. §. col. \* Quinto inspicimus

cujus sit insula maris, vel fluminis. & primo de insula maris, dic naturales insulæ, ut Corsica, Sardinia b, sunt principis, non in dominio patrimoniali, sed in dominio jurisdictionali, l. insulæ Italia. ff. de jud. & not. in l. illi-eitas. §. qui universas. de offic. præsid. secundum Bald. in rubr. D. de rerum



- divis.* & Bald. in cap. 1. titul. *quæ sint regalia*, qui dicit, quod insulæ sunt principis, quod intellige quoad jurisdictionem, ut dictum est. Casualis
- 6 \* vero sive accidentalis, quæ in mari nascitur, quæ raro accidit, in nullius bonis est respectu proprietatis, sed occupanti conceditur, d. l. adeo. §. *insula*. sed respectu jurisdictionis est sub jurisdictione illius, qui illud mare distringit, ut d. l. *insula*. & ibi not. & vide ad hoc etiam Bald. in d. rubr. in 10. colum. ad finem. & pro hoc l. *Cæsar*. & quæ ibi not. Bartol. & Dd. ff. de publ. & quæ dixi supra de mari. versic. & ex hoc not. ac singulariter tementi, cum vers. seq. Insula vero quæ \* in flumine nata, siquidem mediam fluminis partem tenet, communis est eorum, qui ab utraq; parte fluminis prope ripam prædia possident, pro modo latitudinis cujusq; prædij: quod si alteri parti proximior sit, eorum est tantum, qui ab ea parte prope ripam prædia possident: sed si ab uno latere proruperit flumen, & ab altera parte novo rivo fluere cœperit: deinde novus iste rivus in veterē se converterit, ager qui à duobus rivis comprehensus, in formam insulæ redactus est, ejus est scilicet, cujus & fuit. text. in d. l. adeo. §. *insula*. & Inst. de rerum divis. §. *insula*. & not. Bartol. in tracta. de insula, in princ. & vide l. *insula*. cum ibi nota. D. de acquir. rer. dom. & quæ not. Angel. in l. *fluminum*. in princ. ff. de dam. infect. & prædicta intellige de insula nata in flumine, quæ solo cohaereat: sed si supra aquam staret: ut quandoq; accidit, publica esset ff. de acquir. rer. dom. l. pen. §. 1. & ibi not. Bart. in tract. de insula, 5. colum. versic. in flumine. in fi. illius vers. quæ not. quia ita vidi in lacunis territorij Paduani, in quibus sunt certæ insulæ, quæ non coherant
- 8 solo, sed aquæ, & moventur de loco ad locum per dictas lacunas. \* Cujus autem sunt portus insulæ? dic ejus, cujus insulæ esse videntur, l. *Cæsar*. ff. de publ. & dixi supra de portu & mole maris. \* Sexto, quia diximus, cujus sit insula respectu proprietatis & jurisdictionis, nunc dicamus cujus sit respectu usus: & dic quod usus insulæ est publ. ff. de acquir. rer. dom. l. pen. §. 1. quod intellige si insula est ita quod tota possit dici ripa, vel ripæ accedere propter attractionem aquæ, ff. de flum. l. pen. sed si insula esset magna, ita quod in ea essent prædia culta: tunc puto solum ripas esse in usu publ. non prædia, eadem ratione, qua cætera prædia. Item prædicta vera sunt, nisi essent agri limitati: ut ff. de flum. l. 1. §. si insula, & ita tenet Bart. in tract. de insula, 9. col. vers. sit eorum. Septimo videamus quomodo ac-
- 10 quiratur dominiū insulæ \* per occupationem? dic quando eo animo quis
- 11 ingreditur insulam, ut totam occupet, non tamen est necesse quod omnes glebas



glebas insulæ circundet *l. 3. in princip. ff. de acquir. possess.* & not. Bartol. quod ille dicitur occupare, qui sic incipit occupare, quod potest observare, & possidere: aliter dicitur occupasse, *argu. l. in laqueum. ff. de acquir. rer. dom.* & si plures præoccupant debellando, victor qui stetit per tres dies in possessione dicitur, *argu. l. 3. §. cum igitur, D. de vi & vi ar.* ille qui non potest tenere, nisi capiat aliquem locum principaliter, non dicitur occupasse. *arg. d. l. in laqueum.* Et est argumentum, quod si unus teneret ecclesiam, alter campanile, quod est fortilitium, ille qui est ingressus ecclesiam, unde de facili possit expelli, non dicitur adeptus corporalem possessionem beneficii: si tamen ille est ita in castellatus, quod evadere non potest, tunc cum ipse non dicatur tenere sed teneri, *ut patet ex not. in l. 1. §. penult. de vi & vi ar.* dicam ipsum possessione privatum, & sic etiam in possessione esse, tamen non possidet. *facit l. si quis antea, D. de acquir. possess.* secundum Bald. qui ita singulariter not. *in rubr. D. de rerum divis. 10. colum.* quæ perpetuo tene menti, quia facit ad plura. Quo autem ad jurisdictionem, \* an possit quis insulam occupare, *vide Bartol. in tract. de insula, 2. colum. & Bald. in d. libr. 25. colum. & quod dixi in titul. de mari. vers. sed quid si insula maris esset in mari alto.* Octavo etiam quæramus qualiter possessio \* insulæ acquiratur? dic si nascatur insula in medio fluminis, est communis jure domini inter eos, qui prope ripam prædia possident: *ut dixi in §. qu.* tamen non est communis jure possessionis: quia cum sit separata insula à primo fundo per possessionem primi fundi, illa non videtur possideri, nisi apprehendatur, & occupetur. *l. adeo, §. insula. ibi,* quod si alteri propinquit, *ff. de acquir. rer. dom. & l. 3. in princip. cum gloss. in verbo, qualibet, ff. de acquir. poss.* Potest ergo, & debet apprehendi possessio insulæ. *l. cum hæredes, D. de acquir. poss.* & ita tenet Bart. *tract. de insula, in 8. colu. vers. communis sit eorum. & l. quominus, ibi,* adverte tamen ad unum, *ff. de flum. ubi omnino vide.* Et adde quod in dubio prædia ex utraque parte pro in diviso possident insulam, & habent dominium certum. *l. pro regione, ff. de acquir. rer. dom. & not. gloss. in §. insula, in verbo, ab utraque parte, Instit. de rer. divis.* Non est necessarium etiam intelligere, \* qualiter fieri debeat mensuratio insulæ: *ut co-* 13  
gnoscatur cujus sit, & pro quanta quantitate eorum, qui prope ripam prædia possident? Et dic hoc declarari per jurisconsultum *in l. inter eos, ff. de acquir. rer. dom.* videlicet ut quatenus est latitudo prædij juxta ripam, eagenus per directam lineam extendatur supra insulam. Si ergo finis agri

Y y 3

juxta



juxta ripam est largus, licet postea prædium in se arctetur, vel econtra, solum latitudo, quæ est juxta ripam, attenditur, & secundum illam debet duci linea recta, *l. inter eos*. Sicut enim dividitur alluvio inter eos, qui ab utraque parte prædia possident: ita illa pars insulæ cedit prædijs, quæ sunt ab una parte, & debent dividi: & ita vult Bart. *in tract. de insula, 10. col. versic. pro modo latitudinis cuiusque cum vers. se 7.* Et ex hoc ultimo dicto not. quod idem juris est de insula nata in flumine: quod in alluvione, quod predest ad multa, & ista mensuratio potest fieri accepta chordula, *ut not. gloss. in d. §. insula, & l. non solum, §. sed ut probari, ff. de nov. oper. nunt.* Potest etiam fieri per peritos in arte, & rusticos: *ut per gloss. not. Inst. de rer. divis. §. præterea per alluvionem, l. 1. de vent. insp. & l. semel, C. de re mil.* Ubi habetur, quod peritis in arte standum est. Decimo \* & ultimo intelligamus, quando insula definit esse insula. Dic quando aquis definit circumdari: *ut l. insula, in fi. ff. de acquir. rer. dom. & tenet Bart. in tract. de insula. & l. quominus, ff. de flum. & Bald. in rubr. ff. de rer. div. & quæ not. gloss. & Dd. in l. adco. §. insula. & l. inter eos, & l. insula, de acquir. rer. dom. & l. 1. ff. de flum. & Instit. de rer. divis. §. insula.*

## ADDITIO.

- a *Incrementum.* Adde Bartol. ff. de act. empt. & Instit. de contrah. empt. §. si post emptionem, & in l. Iulia. §. si Titius.
- b *Sardinia.* Sardinia est insula subjecta ecclesiæ Rom. *ca. si diligenti, & ibi Dd. de præscr. ubi Abb. Sicul, 6. dist. c. tibi domino, & ea. ego Lud. 96. dist. Constanti.*
- c *Occupet.* Occupans rem per vim, an teneatur de periculo rei quæ erat eodem modo peritura penes dominum. *gloss. Bart. & Bald. in l. si de possessione. C. unde vi.* Et occupans per vim etiam si confirmetur à superiore potest conveniri. *Bart. in l. 4. C. unde vi.*

De alveo.

## CAP. XXXIV.

- 1 *Alveus proprie est fluminis venter, & alia multa de alveo.*
- 2 *Alveus quomodo publici juri esse intelligatur.*
- 3 *Flumen si alveum omnino dimittat, quid juris.*
- 4 *Flumen impetu si abstuleris mihi simul & semel, vel successive totum agrum meum, non applicando remmo, sed sibi ipsi flumini alveum, seu lectum feceris, & postea in breve tempus et locum alio impetu locum mutaveris, an ager meus mihi de equitate restituatur, an vero ipsi vicini lucrari debeant.*

§ Alve.



- 5 Alveus si mutatus fuerit, an novum flumen dicatur,  
 6 Alveus mutatus vel relictus quando dicatur.

**A**lveus \* proprie est venter fluminis : ut dicit Bart. secundum Hug. in tract. de alveo, in princ. & sicut stomachus continet vinum, ita alveus supra se continet aquā : nunc alveum lectum fluminis vulgariter appellamus, quia ibi flumen cubat, ut dicit Bald. in rubr. D. de rer. divis. 12. col. in princ. versic. nunc veniamus ad videndum, in quibusdam etiam locis canale fluminis. Alveus pluribus modis dicitur. Primo naturalis : id est, consuetus, ff. de flum. l. 1. §. ripa. & ibi not. quod naturalis cursus æstate discurrit potius, quam in hyeme. l. 1. §. is autem, ne quid in loc. pub. secundum Bart. in d. tract. de alveo, circa princ. Item dicitur alveus naturalis, id est, antiquus, ad differentiam novi : & ita potest accipi l. adeo, §. in insula, ff. de acquir. rer. dom. & §. insula. Insti. de rer. divis. Item dicitur alveus novus in dictis iuribus ad differentiam veteris. Unde & si per multos annos steterit, novus appellatur, donec alius novus supervenerit. l. ex usu, cum l. seq. ff. de rit. & ole. & per not. in l. cum quid, ff. si cert. pet. alias dicitur novus, insolitus, l. rem non novam, Co. de jud. Item dicitur alveus prior in comparatione sequentis. d. l. adeo, §. insula probatur in l. 1. §. priorem, ff. de aqua quot. & æsti. & ideo si flumen se celasset, alveus derelictus non esset alveus prior : & tunc haberet locum d. §. insula, ut probatur in d. l. 1. §. qui hac æstate, ut not. Bart. in d. tract. 2. col. vers. prior quidem. Item alveus dicitur qui non est naturalis, & appellatur inundatio, secundum Bart. in d. tract. de alveo, in princ. 2. col. Item alveus dici potest qui non est modo, sed jam fuit : per l. insula, in fin. D. de acquir. rer. dom. & l. divorzio, in princ. ff. de negot. gest. & item Bart. dicit in d. §. tract. in 2. col. qui scribit hoc facere pro notario, & testibus dicentibus, talis filius Titij : cum Titius esset mortuus : quia subintelligitur quondam. de quo per Bald. & Dd. in l. ejus qui in provincia. in prin. ff. si cert. pet. & per Ant. de Butr. & Dd. in cap. ex parte C. de for. comp. Ille alveus est juris publici, quamdiu flumini servit ; quia ejusdem juris est, sicut est flumen, l. adeo. §. insula, vers. novus autem alveus, præallegatus, & Inst. eod. §. insula, & hoc tenet Bald. in d. rubr. 10. col. princ. & Bart. in tract. de alveo. 7. col. versic. cujus & ipsum flumen, qui dicit hoc esse mirabile : nam regulariter quicquid superimponitur, solo cedit : hoc solum autem cedit aquæ, quæ superimponitur, & est speciale in flumine & mari, & cæteris aquis : & idem vult Bald. in l. si plures, in 3. col. in fin. Codic. de cond. inser. & dixi supra



- 2 *supra in tit. de aqua.* Quomodo autem intelligatur \* alveum esse publici juris? dic quod omnes gentes isto jure utuntur, & talia loca sunt publica, & in dominio ejus, qui ibi habet imperium *secundum Bart. d. 7. col. vers. publici juris. Bald. in dict. l. si plures. 3. col. in princ. & dixi supra de mari, vers. sed dubitari potest,* alveus fluminis an dicatur esse communis non solum, ubi omnino vide per Cyn. in *l. quedam, ff. de rer. divis.* ubi hoc plenissime & eleganter examinat, & aliquid per Bald. in *cap. 1. circa principium,* quæ sint regal. & adde opt. text. in *l. 1. §. non enim in flumine, ff. de flum.* qui dicit in fin. impossibile esse, ut alveus fluminis publici, non sit publicus. & hoc est utile scire, ut intelligamus, an quilibet de alveo fluminis possit arenam extrahere, & exportare. Sed \* quid si flumen alveum omnino dimittit? Dic quod alveus desinit esse publici juris, etiam si dimittat cum impetu, & omnibus videntibus, & eorum efficitur qui juxta alveum habent prædia sua. *l. adeo, §. quod si toto ff. de acquir. rer. dom. Instit. eod. tit. §. insula,* & ita vult Bart. in *rubr. de rer. divis. 12. colum.* Sed pone \* quod impetus fluminis abstulit mihi simul & semel, vel successive totum agrum meum, non applicando vicino, sed sibi ipsi flumini fecit alveum seu lectum: & postea in breve tempus, vel longum alio impetu locum mutavit a, nunquid ager meus mihi de æquitate restitueretur, an vero vicini lucrabuntur? Quidam dicunt, quod mihi debet restitui, *per dict. §. quod si toto.* Alij dicunt contrarium, si in totum perdidit. Pro prima cpi. facit *l. Attilicinus, ff. de serv. rust. præd. & est casus secundum unam lect. in l. si ager, cum l. seq. ff. quib. mod. usufr. amitt.* nec est simile de alluvione, quia ibi est jam jus quasitum, sed in alveo nihil est quasitum privato, sed solum, *ut ita dixerim, flumini.* Cum ergo flumen habeat quodammodo istum alveum pro derelicto, æquum est agrum restitutum ad suum dominum reverti, magis quam ex lucrativa causa circumcolentibus applicari: *argum. d. l. adeo. §. 1. & hanc opin. tenet Dyn. secus si paulatim & vicino adjiciendo, quia tunc est alluvio: & ideo nihil recupero de rigore, vel æquitate. quod alterius factum est: & ita tenet Bald. in rubr. ff. de rer. divis. 12. col. vers. sed pone quod impetus.* Vel potest aliter distingui secundum Bart. in *tractat. de alveo. 2. colum.* Aut flumen recessit cum impetu, & restituitur primo domino. *Et ita loquitur d. l. adeo. §. quod si toto. & ibi gloss. 3. & ibi sol.* Et est ratio, quia magis videtur esse inundatio, quam alveus: ut dixi circa princip. Aut non recessit cum impetu, & tunc aut apparet forma primi agri, & domino restituitur: *ut in 2. sol. gloss.* Ratio est, quia non desinit,



definit, ex quo remanet forma. Aut forma non apparet & tunc aut de rigore loquimur, & non restituitur primo domino, *secundum Azo. in dict. §. quod si toto.* Quæ tamen Bartol. intelligit, nisi flumen fecerit ibi alveum per 10. annos inter præsentēs, & 20. inter absentes. Sicut enim quilibet hoc tempore præscripsisset, ita & flumen cum habeat titulum de jure gent. *l. in bello. §. si quis servum. ff. de capti.* Item sicut recuperat fundum, ita & partem fundi facit *l. quæ de tota. ff. de rei vendi.* Contra istud tamen facit, quod not. Bald. *c. 1. §. si quis de manso. 6. colum. vers. sed nunquid aqua, in tit. de controver. invest.* ubi dicit, quod aqua per se fluens, non potest inducere præscriptionem vel consuetudinem, *per l. per fundum. D. quemadmodum servit. & dixi supra in tit. de aqua. in fin.* & eandem rationem æquitatis videtur habere jus acquisitionis alvei dimissi, vel ejus qui adderetur per alluvionē. & dicit Bart. quod ista est mens *d. §. quod si toto.* si bene inspiciatur. \* Quid autem si alveus est mutatus, an dicatur novum flumen? Pone enim, quod princeps concessit mihi, ut possim in tali flumine colligere pedagium, an potero alveo mutato? Quidam dicunt quod non: *per gloss. in §. insula. vers. nam etiam. D. de acquir. rer. dom.* In contrariū videtur, quia idem videtur esse flumen. *arg. l. filia. §. fin. de condi. & demon.* Si uno impetu recessit, dicitur novum flumen: secus si paulatim. *ff. de aqua quot. & asti. l. hoc jure. §. si aquam.* In ponte *b* autem indistincte loco mutato alius erit pons. *D. de eo quod cert. loco. l. 3. §. item Iulianus. & l. fin. ff. de serv. rust. præd.* Nam pons dicitur à pono ponis, & stabilitate. Et ideo amoto ponte à loco suo, non idem pons est. ita vult notabiliter Bald. *in rubr. D. de rer. divis. in 2. col. in fin. vers. sed an mutato.* Quib. adde quæ not. Bart. *l. quominus. 16. qu. D. de flum. & vide etiam text. & ibi Bartol. in l. hoc jure. §. si aquam. ff. de aqua quot. & asti.* Sed dubitari \* posset circa prædicta, quando dicatur alveus mutatus vel relictus. Bartol. *in tracta. de alveo, circa princip. versic. relictus,* dicit quod requiritur, quod sit in totum & perfecte relictus & mutatus, quod constare potest in hyeme, sicut per contrarium alveum esse constat in æstate, quando aqua est minor, quasi arguendo à minori: quia si sic in æstate, de qua minus videbatur, retinetur talis locus flumine occupatus, ergo multo magis detinetur in hyeme. sed hoc argumen. non concluderet, in agro Veronensi circa flumen Athesis, qui communiter in hyeme est parvus, sed in æstate maximus, non propter pluvias, sed propter liquefactas nives in montibus. ideo in eo totum contrarium esset inspiciendum, videlicet inundatio

Z z z

aqua-



aquarum æstivarum. Item intelligitur alveus derelictus & mutatus, & si aliquantulum aqua fluat per alveum antiquum, si tamen aqua est ita modica, quod fluminis nomen perdiderit, quod ex opinione circumcolentium discernitur. *l. 1. §. 1. D. de flumin.* si enim aqua inde currens, non est flumen, ergo ille locus non est alveus fluminis, quod alveus sit relictus sine spe revertendi. Nam si ideo, quia aqua ducitur ad molendinum, cessat ire ad alveum, non per hoc efficitur privatus alveus, cum in potestate sit ducentis eam aquam in alveum remittere: & sic sufficit, quod possit ire per alveum, licet non vadat. *l. 1. §. quotidiana. ff. de aqua quoti. & æstiva.* Et ideo, si reperitur aliquod flumen, quod aliquo tempore fluat, & aliquo non, sicut dicit Barto. se vidisse Nursiæ, ubi est flumen quoddam cuius nomen est Turpido, qui septem annis fluit, & qui septem occultatur, & sic factum: & quod possit esse, allego tex. in *l. unus ex socijs, §. fin. cum l. seq. ff. de serv. rust. præd.* Certe illo tempore quo occultatur, non dicitur alveus derelictus propter consuetudinem revertendi: *argum. l. naturalem, §. in his autem, ff. de acquir. rer. dom.* Tertium requiritur, quod flumen veterem alveum reliquerit, & per alium locum perfecte fluat. *l. adeo, §. quod si toto alveo naturali relicto, flumen alias fluere cœperit, eod. tit.* quod verbum est præteriti subiectivi, significans rem perfectam, *l. 1. §. 1. ff. quod quisque jur. & l. si quis stipulatus sit Stichum, in prin. de verb. obl.* & hoc ideo contingit, quia non dimittitur alveus, nisi alius assumatur. Sed si contingat, quod flumen occultetur, & per alium locum non fluere, etiam alveus derelictus eorum esset qui prope prædia possiderent: & idem si probaretur in iudicio solum, quod alveus est divisus, licet non probetur, quod alio loco fluere cœperit: nam tunc agens obtineret, quia sufficit primum, si à primo incipias, scilicet ab alveo relicto: sed si inciperes à secundo, scilicet quod alio loco cœperit fluere: tunc requiritur utrumque, quia potest esse, quod per duo loca fluat, & in quolibet retineat nomen fluminis: & ita contingit in multis locis Athesis, qui discurret per territorium Veronense. *facit ad prædictum l. quemadmodum. & ibi not. D. de acquir. possess. & l. potuit. Cod. de iure deliber. & Bart. in tract. de alveo, 2. col. ubi idem voluit, vers. fluere cœperit.* cætera circa istam materiam, vide plene per Bart. in *d. tract. de alveo, & Bald. in rubr. D. de rer. divis. & text. in d. l. adeo, §. insula, & l. ergo, §. tribus, ff. de acquir. rer. dom. & §. insula, ff. de rer. divis. & l. 1. §. simili modo, cum §. seq. ff. de fluminibus.*

ADDI-



## ADDITIO.

a *Locum mutavit.* An alvei mutatio tollat jus, vide *Guil. de Can. in l. de quibus. ff. de legi.*

b *In ponte.* Ponte destructo, in quo pedagium exigi consuevit, non potest exigi consuetum pedagium, nec etiam eo restructo alibi superius vel inferius: secus si in eodem loco. *Bald. in l. pen. in 4. colum. C. de cond. inser. versic. item servitus. & Bald. in l. si eum. C. de privilegio fisci.*

c *De alluvione.* Adde *Spec. de loca. §. nunc aliqua. vers. 131. & ver. seq. & Flor. in l. item si fundi. §. huius vicinus. D. de usufr. & Salice. in l. 1. C. de jure emphyt.* Et late per do. Iaso. May. in 14. col. in fin. vers. sed ut ista magis clareant. *D. de leg.*

De alluvione.

## CAP. XXXV.

1 *Alluvionis materia, remissive.*

**A**lluvionis materia, \* quæ ampla est & subtilis, post alvei materiam, de qua proxime diximus, satis conveniret: quia ex alveo paulatim relicto procedit. *l. adeo. §. præterea. ff. de acquiren. rer. dom. & Instit. de rer. divisio. §. præterea per alluvionem.* Verum, quia subtiliter & abunde declarata est, etiam per 22. quæstiones pes Bartol. in suo eleganti tractatu Tyberiadis, in prima parte, quæ etiam de alluvione inscribitur: ideo supervacuum esse putavi hic de ea scribere: cum sufficere videatur Barto. commemorasse, ad quem unusquisq; recurrere poterit: & de ea præscribit etiam Bald. in rub. *D. de rer. divis. 8. col. in princ. versic. nunc de rebus singulorum. & l. nemo. eod. tit. & c. 1. §. si quis de manso. & maxime in 4. col. vers. sequ. in §. seq. qui incipit rursus in titul. de controv. inve. in usib. feud. & in dictis duob. §. ponitur quando incrementum alluvionis incipit in fundo feudali.* Adde etiam *l. hoc amplius. §. de his. & quæ ibi not. per Dd. ff. de damn. infect. vide l. adeo. §. præterea. & l. ergo. §. alluvio. D. de acquir. rer. dom. & §. præterea. Instit. de rer. divis. & totum titulum. Cod. de alluvio. & Paul. de Cast. in l. item si fundum. §. 2. D. de usufruct.*

De ripa.

## CAP. XXXVI.

1 *Ripa est, quæ flumen continet naturalem rigorem cursus sui retinens.*

2 *Flumen si inter duos montes discurrat, an a culmine ipsorum montium ripæ esse dicantur.*

~~~~~ 2

3 *Ripæ*



- 3 Ripæ mutari quando dicantur.
- 4 Ripæ cujus esse dicantur, si via publica esset in medio inter flumen & agrum vel domum, sicut est Veronæ apud pontem navium, in contrata cauda longæ.
- 5 Statutum Paduanum loquens de coherentium præsentatione, an locum habeat, etiam si via in medio existat.
- 6 In ripa fluminis, unus de populo aliquod novum ædificium facere non potest, invito eo, prædijs cuius adheret : & si fecerit, ripæ dominus autoritate propria destruere potest.
- 7 Ripæ an cum fundo commensurari debeant.
- 8 Fossæ si in agris essent inter fundum, cum ipse fundus venditur, an in mensura veniant.
- 9 Fossæ, quæ inter fundum sunt, qualiter cum fundo mensurari debeant, an scilicet mensurari debeat superficies, quæ à latere foveæ existit, an vero cum toto agro sicut si planæ fossæ essent.
- 10 Ripa prædijs versus flumen si naturaliter se extendat, quid iuris.
- 11 Banna malorum in flumine commissorum, si alicui concessa fuerint, non veniunt banna in fluminis ripa commissæ.
- 12 Ripæ si propter aquarum inundationem elevatae essent, nunquid etiam deprimi possint.
- 13 Ripa qualiter munienda vel reficienda sit.
- 14 Vadi materia, quo flumen transiit, remissive.

- R**ipa \* est, quæ flumen continet, naturalem rigorem cursus sui tenens. *l. 1. §. ripa. D. de flumin.* ea putatur esse, quæ plenissimū flumen continet. *l. penult. eodem titulo.* & dicitur ripa, à rapio rapis, eo quod vel ab una parte rapiatur, vel impediat, ne aqua prædia rapiat & devastet : *ut dicit Bald. in rub. D. de rer. divis. in 12. versic. de ripa aliquid dicamus.* Confinia ripæ sunt à loco, quo primum à plano vergere incipit usq; aquam. *d. l. penult. in fin.* \* Sed quid si flumen discurrat inter duos montes ? videtur quod à culmine montis sint ripæ, ex quo vergit usq; ad aquam. Gloss. *in d. l. penult.* tenet cotrarium : quia non vergit per attractionem aquæ : & sic non omnes pendiciæ montium dicantur ripæ, quando naturaliter vergunt usq; ad aquam : & ita tenet etiam Bartol. *in tracta. Tyberiadis. in 4. colu.* sed si per attractionem aquæ vergeret, quatenus vergeret usq; ad aquam, esset ripa : sed si nihil vergit per attractionem aquæ, quia saxum est usque ad aquam, tunc ripæ erunt usq; ad locum, quo plenissimum flumen excurrit. Ita vult gloss. *in d. l. penult. per illum text. & per l. litus. ff. de verbor. signific.* Quando \* autem dicantur ripæ mutari, dic, si flumen naturaliter crevit, ut perpetuum incrementū nactum sit, vel alio flumine admixto, vel aliqua alia ratione, dicendum est proculdubio ripas mutasse, quemadmodum si



cum si alveo mutato alia cœperit currere: sed quando vel pluvijs, vel him-  
 bribus, vel mari, vel quavis ratione ad tempus excrevit, ripas non mutat.  
 nemo deniq; dixerit, Nilum qui incremento Ægyptum cooperit, ripas su-  
 as mutare vel ampliare: nam cum ad perpetuam sui mensuram redierit, ri-  
 pæ alvei ejus muniendæ sunt, in l. 1. §. ripa. ff. de flumi. & adde quæ dicam  
 infra. Item dubitari convenienter potest, cujus sint ripæ fluminum, dic-  
 ti respectu proprietatis sunt illorum, quorum prædijs adhærent. l. riparum  
 in princip. D. de rer. divis. & §. riparum. Institut. eod. titul. & ideo arbo-  
 res ibi natæ eorundem sunt: ut ibi dicitur. & not. Bart. in l. quominus. 7.  
 quæst. de flumi. Sed quid si via \* publica esset in medio, a inter flumen &  
 agrum, vel domum, sicut est Veronæ apud pontem navium in contrata  
 caudæ longæ? Responde idem, ut ripæ sint eorundem, argu. l. Martius.  
 ff. de acquir. rer. dom. & ita vult gloss. in d. §. riparum. in vers. adhærent.  
 & Bart. in d. l. quominus. in 7. quæst. \* Quod facit ad statutum Padua-  
 num, loquens de præsentatione cohærentium, ut locum habeat etiam si  
 via sit in medio. de quo dic, ut dixi supra, de servit. viæ, 14. quæst. Et ea-  
 dem ratione dicit Bartol. in tractat. Tyberiadis, in 3. colum. Idem esset  
 de fossis, quæ sunt inter viam & fundum, illæ enim fossæ sunt quorum præ-  
 dijs adhærent: per d. l. Martius. & glo. §. riparum ad fin. vers. adhærent.  
 sed videtur quod ista proprietas sit inutilis, cum riparum usus sit publicus,  
 ut statim dicam, sicut dicimus si quis perpetuū usumfruct. in aliqua re ha-  
 beat, proprietas est inutilis. l. 3. §. ne tamen. ff. de usufruct. Solve, hic lo-  
 quitur de certo usu, scilicet ponendi retia & siccandi & applicandi: tamē  
 si ibi sunt arbores fructiferæ, proprietas non est inutilis, quia sunt suæ: &  
 sic fructus simpliciter erunt sui, ut dicit Cyn. & Bald. secundum Lucob. de  
 Aret. in d. l. riparum. in fin. Et ex prædictis \* sequitur, quod unus de po-  
 pulo nō potest in ripa fluminis aliquid novum ædificium facere invito eo,  
 cujus prædijs adhæret: & si fecerit, potest dominus ripæ propria autho-  
 ritate destruere. l. quemadmod. §. 1. D. ad l. Aquil. & ita not. Bart. in l.  
 quominus. in 7. quæst. ff. de flum. Item ex prædictis etiam sequitur quan-  
 do venditur fundus, veniunt etiam ripæ & fossæ seu fossata. etiam si via sit  
 in medio, not. Bart. in tract. Tyberiadis, in 3. colum. l. riparum. ff. de rer.  
 divis. & plenius per eundem Bald. in rubr. ejusd. m. tit. 12. col. ubi omnino  
 vide. \* Sed dubium est, an ripæ commensurari debeant cum fundo: pu-  
 ta si vendidi fundum b, & affirmavi esse centū jugerum? Et videtur quod  
 sic: quia ripæ & fossæ sunt venditoris, ut dixi, & cedunt in venditionem.

Zzz 3

ut l. id.



ut *l. id quod ff. de pericul. & commo. rei vend. & l. fundi. in princ. D. de actio. empt.* & ita tenet Ubert. de Bo. Ricar. & Cyn. in addi. in *d. l. riparum*. Sed Bart. in tract. Tyberiadis, in 3. colum. aliter dicit, & pro prima parte affirmativa alleg. *l. prædia. §. ita legatum. cum ibi not. ff. de fund. instruct.* In contra. alleg. *l. littora. ff. de contrahen. empt.* ubi dicitur, quod littora & viæ publicæ non mensurantur cum re vendita: & postea concludit, quod ripæ non debeant commensurari, nisi dictum sit: sicut dicimus, in limitibus fundi, qui cohærent vijs publicis. *l. id quod. §. 1. ff. de pericul. & commo. rei vend.* & assignat rationem, quia ripæ nō venduntur, sed magis accedunt rei venditæ: quod apparet: quia per se vendi non possunt, cum riparum usus fir publicus de jure gen. ut *d. l. riparum*. Nam proprietates sola per se esset inutilis: ut supra dixi: per se non censetur, & alteri cedit, & hoc vult dicere text. in *d. l. id quod. §. 1.* & quod dictum est de ripis, idem dicendum est de fossis, ut illæ non debeant mensurari, si sunt extra fundum: quia similiter est earum usus publicus, sicut viarum: quia  
8 quilibet potest animalia sua ducere ibi ad bibendum de illo fossato. \* Sed si essent fossæ in agris inter fundum, tunc quia proprietates earum & usus est ipsius domini fundi, cum fundus venditur, veniunt in mensura. & ita tenet  
9 Bald. in *d. l. riparum. & rubrica ejusdem tit. in 12. colum.* \* Sed dubitari  
c potest, qualiter istæ fossæ quæ sunt inter fundum mensurentur c cum fundo, scilicet an mensuretur superficies quæ est à latere foveæ, & quæ est in fundo foveæ: an vero mensuretur cum toto agro, sicut si fossæ planæ essent, Bart. format istam quæst. in *d. tract. Tyberiadis. in 4. colum. versic. sed dubitatur?* & dic quod ager dicitur ab agendo, secundum Ugo. & sic ab actu, quia per eū possunt boves & alia animalia duci, quod etiā importat nomē actus, si igitur fovea esset ita plana, & ejus latera ita lata, ut laborarentur vel laborari possint cū bobus, tunc etiā essent mensuranda, si vero, ut accidit sæpe, ripæ fovearū sunt ita erectæ, ut per eas iri & agi nō possit, tunc foveæ non mensurantur cum fundo, sicuti si planæ essent: & ita observantur. Idem dico de ripis quæ in fundo essent, ut si quidem cum bobus coli possint, earum superficies venit mensuranda: secus si essent ita erectæ, ut sic coli non possint: tunc enim mensuraretur solum, quod ripa continet, sicut si in fundo murus esset eadē ratione. & prædicta vera sunt, nisi aliter actum sit expresse vel tacite. *l. id quod. §. 1. de pericul. & commo. rei vend.* Et tacite dicitur actum, si ad mensuram vendatur aliquod prædium montuosum, saxosum, vel riposum, licet enim hoc proprie ager non dicatur,



dicatur, quia per eum agi non potest, tamen mensuratur : sic enim actum videtur. De concavitate vero sulcorum qui fiunt : causa culturæ vel aquæ derivandæ causa, mensura non est habenda. *l. prima. §. de eo opere. ff. de aqua pluvia arcend.* quia annalis culturæ causa factum dicitur, ut ibi. Foveæ vero agri ad perpetuam rei utilitatem fieri dicuntur. *l. impensa. D. de impen.* & quia dixi prædium riposum, vel montuosum esse mensurandum, intelligendum si essent ripæ fluminum, quæ à plano incipiunt vergere usq; ad aquam per attractionem aquæ : sed si inter duos montes fluit flumen, pendiciæ montium non sunt ripæ, quoniam naturaliter vergunt ad aquam. *l. penultim. & ibi gloss. ff. de flumin.* & dixi supra circa princip. & adde quæ not. Bald. in rubr. de rerum divis. \* Item dubitari potest extra prædicta, 10 quid si ripa prædij versus flumen naturaliter se extendit : quia forte ibi erat lapicidina crescens, de qua dicitur in *l. divortio. §. si vir. in fundo. ff. soluto matrim.* & text. in *l. fin. in princip. ff. de fundo dota.* & evidenter videtur apud montē Pisanum in lapicidinis marmoreis, vel forte terræ motu in flumine ubi ripa erecta corruit, & ipsa juncta prædio remanens, fluminis alveum per eum locum cessare fecit. Bartol. in tract. de alluvio. 8. col. vers. sed quæro, quid si ripa. dicit totum locum domino prædij accedere, sicut per alluvionem. omnes enim istæ accessiones, quæ divina natura operante obveniunt, nullo facto humano interveniente, ejusdem naturæ sunt. *l. item si fundi. §. primo. ff. de usufruct.* Et hoc videtur sentire Azo in *summa Institut. de rer. divis.* Si enim flumen prædio meo addat : & propter hoc ab eo recedat latenter, nihil addendo, nobis accrescit. *l. Martius. ff. de acquir. rer. domi.* istud autem incrementum quando ripa naturaliter ex-crescente contingit, potest dici alluvio, quia latens incrementū est, quando vero ruina, vel terræ motu accidit, potest dici incrementum alvei recedentis, quia cum repentine fiat, non est alluvio. *l. adeo. §. primo. de acquir. rer. domi.* & §. præterea per alluvionem. *Institut. de rer. divis.* Sed contra prædicta posset opponi, appendices sequuntur naturam sui proprii & naturalis subjecti : ergo si flumina sunt publica, ripæ fluminum quæ sunt appendices, similiter debent esse publicæ, & non singularum personarum quarum prædijs adhærent. *l. riparum. ff. de rerum divis.* Sed dic quod diversa est ratio in ripa quam sit in ipso flumine : nam ripæ hominum cultura & cura recipiunt incrementum : flumina in se ipsis fluunt : & riparum incommoda pertinent ad vicinos, si modo ripæ latiores fiant : ergo secundum naturam est, ut commoda & incommoda sequantur eosdem. *l. secundum na-*



II *dum naturam. ff. de regul. jur.* Item non interest reipubl. \* quod ripæ sint publicæ. Et ex his sequitur, quod si concessa sunt mihi banna malorum in flumine commissorum, non venient banna commissi in ripa fluminis. *l. 1. §. in flumin. ff. de flumin. secundum Bald. in rubr. ff. de rer. divis. colum. 6. versic. sed dubitatur.* riparum autem usus publicus est jure gentium, sicut ipsius fluminis. *l. riparum. ff. de rer. divi. Instit. eod. §. riparum.* & propterea naves ad eas ligare, & funes ponere, retia ex flumine deducere, & in ripis siccare cuilibet licet: sicut per ipsum flumen navigare, *ut in dictis juribus dicitur. & dixi etiam supra, de littore maris. not. Bald. in l. quominus. in 6. quæst. ff. de flum.* Ex hoc sequuntur plures conclusiones. Prima est, quod licet proprietas riparum sit ipsorum quorum prædijs adhærent, tamen non possunt facere de ripis quicquid volunt, sicut alij domini in re sua. *l. in re mandata. C. mand.* quia usus est publicus. & ideo deteriorare non possunt, *argum. l. penul. & fin. ff. de usu & habita.* Secunda conclusio, quod si ripa fluminis quæ adhæret prædio tuo, ita est naturaliter ordinata, quod aquam ad me pellit, & possum ad meum molendinum aquam ducere sine aliqua clausura: tu formas dictæ ripæ vis mutare, ita ut per hoc aqua ad me non veniat: non potes, ex quo usus est communis: *ut notat Bart. in l. quominus. in 9. quæst.* Tertia conclusio, quod licet in ripa proprietas sit ejus, cujus prædio adhæret, & propterea possit in ripa molendinum construere, aut tigna vel trabes immittere: tamen si propter hoc usus publicus navigantium impediretur, divertendo aquam vel alio modo, non posset: *ut not. Bald. in rubr. ff. de rer. divis. colum. 6. versic. ex his appa.* Quarta conclusio est, quod dominus ripæ non potest in ea aliquid facere, propter quæ impediatur iter pedestre navigationis, quod est juxta aquam quo iter cum funibus trahendo navem, quod restoria dicitur, vel piarda vulgariter, vel de eo per quod descenditur, vel itur ad aquam sive naves, *ut est text. cum gloss. in l. 1. §. si pedestre iter. ff. de flumin.* Quinta conclusio, quod habens proprietatem ripæ, non potest in ea aliquid constituere, propter quod usus piscationis impediatur: forte si ibi erat solitum piscari vel licitari retia: *arg. eorum quæ habentur in d. l. riparum. & d. §. riparum, cum seq. cum gl. & ita vult. Bald. in rubr. ff. de rer. divis. 6. col.* qui dicit quod intelligitur esse verū, si ibi publice piscatur, & utile & consuetum est piscari. Non enim si uni singulari prodest, censendum est publicum commodum vel incommodum: & ideo aptitudo litoris est consideranda. Aptitudo enim facit aptum, & ab aptitudine sumit formā denominationis qualitas



litas rerum, aptitudine deficiente forma rei videtur mutata. *lege quid tamen. §. agri. ff. quib. mod. ususfruct. amit.* Sexta conclusio, quod vicini, quorum prædijs ripæ adhærent, etiam si via public. est in medio, non possunt ibi ripas claudere, & ibi hortulos facere, si incommodatur usus publicus dictarum riparum. Septima conclusio, quod vicinus non potest cōclusam vel restim in ripa mea infringere vel appoggiare: *ut not. Bartol. in l. quominus. in 7. & 10. quæst. ff. de flumi. & Bald. in l. item lapilli. l. penul. col. in fin. ff. de rer. divis.* Octava conclusio, quod ille qui habet in utraq; ripa fluminis publici domum, nō potest pontem privati juris facere. *l. fin. ff. de flum. & adde quæ dixi supra, de servit. aqueduct. qu. 8.* Nona conclusio, quod quis non potest ligare navem suam cum catena in ripa alterius, si impedimento est: licet cum fune ligare possit: *ut per gloss. in §. litorum. Instit. de rer. divis. secundum Bald. in d. l. item lapilli. penul. colum. in fin. quæ nota.* quia si habes molendinum, nō potes ipsum ligare cum catena quæ trahatur per viam public. ita ut impediatur aditus publicus, nisi consuetudo loci servaret contrarium. *argum. l. an in totum. C. de ædific. privat. cum simil.* Decima conclusio, quod flumen quod est principale, nō trahit ad se ripam, nisi quoad usum necessarium fluminis: non autem quoad usum extraneum. *l. riparum. ff. de rerum divisio. & not. Barto. in rubr. eod. tit. 6. col. in fine.* Sed si \* ripæ sint elevatae propter inundationem aquarum, an possint etiam deprimi? *vide quæ dixi supra de servit. aqueduct. 4. quæst. principali. in fin. & 8. quæst. princip. versic. quæro nunc de alia quæstio. ordinaria. in versic. circa secundum. in fine.* Quæ autem possint fieri vel non fieri in ripis per dominos vel alios: *vide plene per Bart. in d. l. quominus. & Bald. in d. l. item lapilli. penul. col.* \* Ultimo de materia interdicti de ripa munienda vel reficienda, *vide in l. unica. D. de ripa munienda. & plene per Rosfred. in libellis suis in tit. de interdict.* ut liceat ripas publici fluminis reficere vel munire, ubi ponit quot requirantur ad hoc ut competat illud interdictum, & libellum & positiones, dic ut ibi per eum: & de materia ripæ, *vide Bartol. in d. l. quominus. & in tract. suo Tyberia. & Bald. in rubr. D. de rer. divis. in 10. & 11. colum. & in d. l. item lapilli. pen. colum. in d. l. riparum. & vide text. in l. si finita. §. 1. de dama. infect.* De \* vado autem, quo flumen transitur, *vide per text. gloss. & Dd. in l. fin. §. 1. de servitut. rusticorum prædiorum. & l. si primus. §. licet. D. de aqua pluvi. arcend.*

Aaaa

ADDI-



**a** *In medio.* Ripa cedit fundo. l. riparum. ff. de rerum divis. Instit. cod. titul. §. riparum. ubi gloss. dicit verum, etiam si via est media. & Bartol. in l. quominus. 8. qu. ff. de flumi.

**b** *Fundum.* Adde Bartol. in l. Julian. §. si Titius. de actio. empt. Et Bal. in l. sicut periculum in fin. C. de actio. empt. per gloss. not. in l. qui libertatis. §. fin. ff. de evict.

**c** *Mensurentur.* Adde Bart. in l. litora. ff. de contrahen. empt. per l. prædia. §. ita legatum. & ibi Barto. D. de fun. instruct. & Bald. in l. penul. de impen. in reb. do. fact. per Bald. in rubr. C. cod. 4. qu. Sed qualiter mensuretur, vide Bartol. in tract. Tyber. 2. charta, vers. sed dubitatur qualiter illa fovea.

De aggeribus.

CAP. XXXVII.

**1** Aggeres valla fluminum esse dicuntur.

**2** Agro meo in inferiori si magna aquarum abundantia fuerit, ex agro superiori proveniens, an aggeres & foveas mihi habere liceat, ut aqua versus aliam partem vadat, & ager meus evacuetur.

**3** Aggeres in fundo suo si vicinus ex vetustate vel pacto habeat, an dominus superior inferiorem cogere possit, ipsos aggeres munire.

**4** Aggerem qui in fundo vicini superioris erat, si aqua vñ deiecerit, per quod effectum est, ut aqua pluvia alicui noceat, quid juris

**5** Flumen publicum si multum excreverit, & prædia mea inundaverit, an aggerem adhibere valeam, vel aliam munitionem facere, ut prædium meum tuear.

**6** Aggeribus in meis si ego propter aquarum inundationem coronellus fecerim elevando ipsos, ne aqua excedens aggeres consuetos fundum meum inundaret, an eas etiam pro arbitrio meo propria auctoritate impune remove possim.

**7** Aggeres rumpentes fluminis Nili, qui in Ægypto est, qua pena puniantur, ubi etiam quid de aggeribus Padi apud Ferrariam.

**8** Aggeres si quispiam non rumpat, sed arbores incidat, quæ in aggeribus existunt causa aggerum conservandorum, qua pena puniatur.

**a** Aggeres \* sunt a valla fluminum: ut l. 1. Cod. de Nili agge. non rumpen. Chomata esse dicuntur aggeres & instrumenta quibus aqua dividitur. Choma enim dicitur divisio: nam dividunt scilicet aggeres seu chomata loca adinvicem, ut est text. cum gloss. in l. sacularij. §. in Ægypto. & §. fin. D. de extraordin. crim. Si in agro \* meo inferiori magna sit abundantia aquarum proveniens ex agro superiori, an liceat aggeres & foveas



veas habere, ut aqua versus aliam partem vadat, & ager meus ea evacuetur? Respondeo, licet, si aliqua alia conventio non intervenit, *ut est text. cum gloss. in l. 1. §. denique ait. ff. de aqua plu. arcend.* Sed \* quid si vicinus inferior habet aggeres in fundo suo ex vetustate vel pacto, an dominus superior possit cogere inferiorē aggeres munire? Dic quod non: sed in agro suo potest munire. *l. 1. §. fin. & ibi gloss. & Dd. ff. de aqua plu. arcend. vide quæ dixi supra tit. de serv. aquæduct. 1. quæst. princip. in fin.* Quid \* autem si aggerem qui in fundo vicini superioris erat, vis aquæ deiecit: per quod effectum est, ut aqua pluvia mihi noceat? Varus ait, si naturalis agger fuit, posse me vicinum cogere aquæ pluviae arcen. actione, ut eum reponat vel reponi faciat. Idem si manu factus sit, neq; memoria ejus extaret *b l. in summa. §. item Varus. in princ. ff. de aqua plu. arcend.* Utilis tamen actio mihi competit adversus vicinum, si velim aggerem restitui in agro ejus, si mihi prodest, & sibi non nocet: *ut d. §. item Varus. in fin.* sed si memoria extat, tenetur aquæ plu. arcen. & si agger manufactus sit, etiam si memoria non extat, agi potest ut reponatur *ut d. §. item Varus. ver. sed si extet.* Si aggeres juxta flumen in privato facti sint, in actione aquæ plu. arcen. veniunt, etiam si trans flumen nocent, si memoria eorum extat, & fieri non debuerunt. *l. quod principis. §. fin. ff. de aq. plu. arcend.* \* Sed quid si flumen publicum multum excrevit, propter quod solet mihi dare damnum, & prædia mea inundare, an possim aggerem adhibere, vel aliam munitiōem facere, ut prædium meum tuear? Dic quod sic, *text. est valde no. in l. 1. §. sed & si alia. ff. ne quid in flum. pub. & vide Bart. in l. quominus. 9. qu. ff. de flumi. & quæ dicam in quæstio. sequen.* Quæstio est \* quotidiana, si propter inundationem aquarum ego in aggeribus meis feci coronellas, elevando ipsas ne aqua excedens aggeres consuetos, inundaret fundum meum, quas facere potui, *ut dixi in quæstio. præcedenti:* nunquid eas pro arbitrio meo & propria auctoritate possim impune remove? Ego teneo quod sic: si auctoritate mea propria factæ sunt, nec teneor pati ut reponantur, nisi servitus esset imposita, *per text. in l. in summa. §. idem ait, si in agro tuo. & §. apud Namusam. cum ibi not. ff. de aqua pluvia arcend. & idem tenui supra de servit. aquæduct. us 8. quæst. principali, in quæst. quæ incipit, quero nunc de alia quæstione quotidiana.* Circa \* secundum in fine quæro, qua pœna puniuntur rumpentes aggeres fluminis Nili qui est in Ægypto? Respondeo, pœna ignis, ut flammis cōcrementur. *text. est in l. unica. C. de Nili agger. non rumpen. & ibi Bart. de*



Salicet. enumerat alios 12. casus, in quibus quis flammaram poenam patitur. Aut sunt aggeres, quos quilibet in suo prædio facit, quando certis temporibus aqua Nili egreditur flumen per prædia, ut aquam in suo prædio contineat, & tunc rumpens illos aggeres punitur poena extraordinaria: *ut est text. cum gloss. de utroque in l. sacularij. §. in Aegypto. D. de extraordina. crimin.* Aut sunt aggeres alterius fluminis. & glo. in aut. l. 1. dicit idem esse de æquitate secundum Ugo. sed Pet. quem sequitur Cyn. & Salice. ibi dicit hoc non esse verum, quia non est alibi tanta cura aquæ, sicut in Aegypto, ubi est Nilus, quia in Aegypto nunquam pluit: *ut dicit glo. in d. §. in Aegypto.* Item quia interpretatione legum poenæ sunt intelligendæ. l. interpretatione. D. de poenis. Item pro hoc facit dicta rubrica. *Cod. de Nili agger. non rumpen.* quæ aliquam specialitatem notare voluit in aggeribus Nili. Dicit tamen Cyn. in d. l. 1. quod si aggeres Padi apud Ferrariam destruerentur, habebit locum poena ignis prædicta, ex quo ibi est magnum periculum, quia propter modicam aggerum motionem posset novus alveus fieri, & terra tam habitata quam fertilis occupari, quando flumen Padi crescit, cum sit eadem ratio: Et ita sequitur ibi Salicet. & sic voluit Cyn. quod in poenalibus fiat legis extensio per identitatem rationis, *de quo dic ut per Doct. in l. si vero. §. de viro. ff. solut. matrimon.* Sed quid \* si quis non rumpit aggeres, sed incidit arbores, quæ sunt in aggeribus causa aggerum conservandorum? Dic quod poena extraordinaria coerceri debet: *ut est text. cum gloss. in d. l. sacularij. §. fin.* Reliqua circa istam materiam, *vide quæ dixi supra in titul. de servit. aquaduct. 8. quæst. princ. quæ nunc de alia quæst. princ. quotidiana.*

## ADDITIO.

- a Aggeres. Adde Bart. in l. per Bithyniam. C. de immu. ne. conce. lib. 10. & no. in rubrica. C. de Nili agger. non rumpen.  
 b Memoria ejus extaret. Memoriam extare probatur per instrumenta. Ioan. Andr. in cap. 1. in fin. de præscript. in 6. in novellas.

De torrente.

## CAP. XXXVIII.

- 1 Torrens est, qui in hyeme currit, & perennis non est.
- 2 Torrentia ejus existant.
- 3 Instrumenta antiqua si reperiantur, in quibus prædiorum possessores à latere emerunt prædium, & pro fine fossatum appositum fuerit, nunquid ad illos pertineat.
- 4 Torrens



- 4 *Torrentis flumen si vicinus averterit, ne aqua ad eum perveniat : Et hoc modo effectum est, ut vicino noceat, an aquæ plu. arc. actione. contra eum agi possit.*

**T**orrentis \* est qui in hyeme currit : & perennis non est, *l. 1. §. 2. ff. de flumin.* Et dicitur torrentis à torreo, quod significat siccare, arefacere. Et hoc ideo, quia in æstate siccatur, flumen torrentis nomen accipit. Vulgariter autem apud nos progni, torrentia vocantur, quæ in foro Iulij & territorio Trivisino maxima sunt, & non dicitur flumen publicum, sed privatum : quia flumina quæ in hyeme currunt, & non in æstate, privata sunt. ut dicit Rosfr. *in lib. suis, super interdicto ne quis in flum. publ.* quem sequitur Bartol. *in tract. Tyberiadis, in 8. col. vers. flumen.* qui dicit, quod ex quo sunt privata per alluvionem nemini possint tribuere : si enim cursum mutant, semper solum remanet cuius primo erat, non per alluvionem adjicere apponendo ita quod prædium extendatur, sed supponendo potest adjicere, sicut si pinguedo agri superioris adjicitur agro inferiori. *l. 1. §. denique. ff. de aqua plu. arcen.* Cujus autem sunt ista \* torrentia ? Bartol. dicit *in d. vers. flumen.* hanc quæstio. esse facti. potest enim probari quod per alicujus prædium aqua discurret, & fossam fecit, vel inter prædia plurium aqua fluxit, tunc secundum terminos antiquos inter prædia divisa erunt talia fossata. Vel potest probari qualiter antiq; sunt possessa : sed ut sæpe accidit, si nihil sufficiens potest probari, tunc putat illorum qui prope ab utraq; parte prædia possident, cujusq; usq; ad medium. *argu. ejus quod dicitur de insula & de alveo dimisso. l. adeo. §. insula. & §. quod si toto. D. de acquir. rer. dom. & probatur l. 2. §. præterea. cum gloss. D. de aqua plu. arcen.* quæ tamen intelligit, nisi ea fossata essent in usû public. quia tunc dicebantur publica. *l. 2. §. hoc interdictum. ff. ne quid in loco public. & expresse probatur in l. 1. §. fossa. ff. ut in flum. public. navigare.* Sed \* quid si reperiuntur instrumenta antiqua, in quibus possessores prædiorum à latere emerunt prædium, & pro fine appositum fuit fossatû, an ad illos pertineat ? Videtur quod non : ipsam rem enim emerunt, non ejus fines : & pro hoc facit, quia fundi nihil est, nisi quod intra se continet. *l. fundi. in princip. ff. de actionib. empt.* Bartolus in loco præallegato tenet contrarium, scilicet quod fines appositi, id est, fossata, intelliguntur esse eorum, qui à latere prædia possident : ut supra dictum est. Nec obstat, quod fines non emuntur, quia fateor : sed tamen est possibile, quod rei venditæ accedunt : sicut etiam si poneremus pro fine viam, quæ quoad quod fundo accedit. *ff. de acquir. rer. domi. l. Martins.* Nec obstat, *d. l. fundi. in princ.*

Aaaa ;

quia



- quia regula, quod fundi nihil est, nisi quod intra se continet, patitur exceptionem per aliquas leges, ut in aquæductu qui est extra prædium. *ff. d. contrahen. empt. l. aquæduct. & in liminibus prædiorum, & in fossis. l. 2. præterea. ff. de aqua plu. arcend.* Potest dubitari, \* si vicinus flumen torrens avertit, ne aqua ad eum perveniat, & hoc modo effectum est, ut vicinus noceat, an agi contra eum aquæ plu. arcen. actione possit? Et dicendum est quod non, quia non fecit ut ibi noceat, sed ne sibi noceat: *text. est not. in l. in summa. §. idem Labeo ait, si vicinus. ff. de aqua plu. arcen.* Nam licitum est in suo aggerem vel aliam munitionem facere, ne flumen sibi damnum det, & prædia sua devastet. *l. 1. §. sunt qui putant. versic. §. aliqua. ff. ne quid in flum. publ. & adde quæ dixi in t. t. preced. versic. sec. flumen. cum vers. sequ.*

De vallibus aquosis.

CAP. XXXIX.

- 1 *Valles si excreverint, & alienum occupaverint prædium, illius sunt valles, cujus prædium erat: & si decreverint, illius erit prædium, cujus erant valles.*
  - 2 *Vallibus cuilibet piscari licet, vel canellus, aut herbas incidere, vel pasci si publica fuerint.*
  - 2 *Vallibus si terra cum herba reperiantur, & cannelle nate, quæ de loco ad locum moventur, tori appellata, an ipsi tori publici aut privati erunt.*
  - 4 *Opus si quispiam fecerit ut aquam excluderet, ne ad fundum suum venires, quæ ex paludis inundatione in agrum ejus fluere solebat, si ipsa palus aqua pluv. amplietur, eaq. repulsa opere facto agro sui vicini noceat, aqua plu. arc. actione tollere cogitur.*
- 1 **S**I \* valles excreverunt, & alienum a occupaverunt prædium, illius sunt valles, cujus erat prædium: & si decreverunt, illius erit prædium, cujus erant valles, *ut probatur in l. si vicinus, §. lacus. secundum gloss. D. de aqua plu. arcend.* & ita Bartol. exemplificat illum text. in vallib. Ravennem. Sed si valles essent publicæ, judicandum esset, sicut de flumine publ. eadem ratione, *ut habetur in l. lacus. ff. de acquir. rer. domin. & vide quæ dixi de lacu, in titul. de flum. versic. flumina publica.* Et ex \* prædictis sequitur, quod in eis licitum sit cuilibet piscari, vel canellas aut herbas incidere, vel pasculari, si sunt publicæ. secus si sunt privatæ. *arg. §. litorum. inst. de rer. divis. cum simi.* Sed quid \* si in vallibus reperitur terra cum herba & cannellis natis, quæ de loco ad locum moventur, & tori vulgariter appellantur: an erunt publici vel privati tanquam insula? Dic quod erunt ejusdem juris, cujus est aqua, si aqua vallium erit privata, isti tori similiter erunt privati:



privati : si publica , publici , de quo dic, *ut dixi supra de insulis. s. quæst. in fin. & de istis toris vide etiam quæ dicam infr. de piscaria , in fin. de alijs autem vallibus non aquosis vide supra tit. de vallibus & planerijs. De paludibus etiam aliquid \* dicamus. Si opus quis fecerit, ut aquam excluderet, ne ad fundum suum veniret, quæ ex inundatione paludis in agrum ejus fluere solet, si ea palus aqua plu. ampliatur, eaq; aqua repulsa, eo opere, agro sui vicini noceant, aqua plu. arcend. actione opus cogitur tollere. *ut est text. in l. 1. §. 2. qui incipit. Neratius scribit. ff. de aqua pluvia arcend. agri vel loci usufructu. legato, si fuerit inundatus, ut litagnum jam sit, aut palus, procul dubio extinguitur. l. quid tamen. §. 1. ff. quibus mod. usufr. cum concord. Cætera circa utam materiam vide in not. titul. C. de aluvio. & palu.**

## ADDITIO.

a Si vales. Adde Bart. in tract. Tyberiadis. lib. 3. char. 3. versic. vallis vero dicitur.

De fonte.

## CAP. XL.

- 1 Fonte aquæ si quispiam usus fuerit, nec vi, nec clam, nec precario, quo minus utatur, vim fieri prætor prohibet.
- 2 Servitus aquæ hauriendæ ex fonte constitui potest.
- 3 Fontis caput ipse fons dicitur.
- 4 Fons si exaruerit ex quo aquaductum habeo, isq; post constitutum tempus ad admittendam serviutem ad suam venam redierit, an aquaductum amiserim.

SI quis \* fonte aquæ eo anno usus fuerit, nec vi, nec clam, nec precario, quominus utar, vim fieri prætor prohibet, l. 1. in princ. ff. de fon. & in tota illa declarantur hæc verba. Item potest aquam purgare, reficere, & coercere, ut utatur eo modo quo eo anno usus est, d. l. 1. §. deinde ait prætor, & coercere dicitur aquam continere sic, ne fluat vel dilabatur, d. l. 1. §. coercere. Servitus aquæ hauriendæ \* ex fonte constitui potest, ut d. l. 1. §. 1. & olim constitui non poterat servitus aquæ ducendæ vel hauriendæ nisi ex capite vel fonte. Hodie vero ex quocunq; loco constitui potest : *ut est text. cum gloss. in l. servitutes aquæ, D. de serv. rust. præd. \* Caput autem fontis dicitur ipse fons. l. 1. §. caput, ff. de aqua quotid. & æstiv. & dixi supra de flum. versic. caput fluminis. Licet fons oriatur in agro tuo : tamen si longo tempore duxi aquam etiam ex fundo tuo, non est necesse, ut do-*



ut doceam quo jure ducō : & ita titulum allegare non cogor , & si impediar à te vel ab alio aquā de dicto fonte ducere ad fundum meum , possum agere utili actione , exemplo aliarum servitutum , *ut est text. not. & ibi gl. & Doct. in l. si quis diuturno, ff. si serv. vend.* Si fundo Seiano confinis fuerit fons , ex quo fonte per fundum Sejanum aquam jure ducebam , meo facto fundo Seiano , manet servitus. *l. si mihi, §. si fundo, ff. de serv. rust. præd.* Si fons \* exaruerit, a ex quo aquæductum habeo , isque post constitutum tempus ad amittendum servitutem , ad suam venam redierit , an aquæductum amiserim ? dic quod sic : sed restituitur : *ut est text. in l. unus ex socijs, §. fin. cum l. sequ. quæ incipit. Attilicinus, ff. de serv. rust. præd. & vide quæ dixi supra de alveo. vers. sed pone quod impetus fluminis, & vers. sed dubitari.* Habens fontem in superiori fundo , neq; ventrem , neq; pannos lavabit in rivulo descendentem , si propter hoc aqua deturbaretur omnino. *l. apud Trebatium. in princ. & ibi Ang. & Doct. ff. de aqua plu. arcen. & idem not. Barto. in l. cum supra. C. de re mil. xii. & est text. in l. sollicitatores. in fi. ff. de extraord. crimin. de ista materia fontis habetur per Specul. in titul. de causa possess. & propr. §. privata, & per Rofre. in libellis suis titu. de interdi. de fonte, & vide quæ plene dixi supra in titu. de serv. aquæduct. in xi. qu. principali. ubi etiam posui de aqua quoti. & ælti. & aqua quæ ex castello ducitur , & de aqua plu. arcend. & de cloacis. & vide quæ plene dixi supr. in tit. de serv. aquæ hauftus, 7. quæst. princ. usque ad finem illius tituli.*

## AD DITIO.

a Si fons. Fons si deficcatur , currit præscriptio aquæ *d. Bald. in l. 1. 22. oppos. C. qui admit. per l. Attilicinus, de servit. rust. præd.* Sed si aqua revertitur in fontem de æquitate convalescit servitus , gloss. & Barto. *in l. foramen, circa med. in vers. ex quo sequitur sequens illatio, ff. de serv. urb. præd. & l. unus, §. si fons, de servit. rust. præd.* ubi præscribitur servituti : etiam si justum fuit , impedimentum non utendi : sed datur restitutio ex clausula generali.

De rivis.

## CAP. XLI.

- 1 Rivus est locus per longitudinem depressus , quo aqua decurrit.
- 2 Rivus manu tenere & etiam expurgare , an quæ teneatur.

Derivis



**D**E \* rivis est etiam aliquid dicendum: Rivus est locus per longitudinem depressus, quo aqua decurrit. *l. 1. §. 1. ff. de rivis*, flumen à rivo magnitudine discernendum est: aut æstimatione circumclementium. *l. 1. §. 1. de flum.* & hoc nomine rivi aqua fluens continetur, *ut dicit ibi glof.* Servitus naturaliter, non manufacto opere, lædere potest fundum servientem, quemadmodum si imbris crescat aqua in rivo, aut ex agris in eum fluat, aut aquæ fons juxta rivum, aut in eo ipso postea inventus fuerit: *ut est text. in l. si mihi, §. servitus, ff. de servit. rust. præd.* Si per fundum jus est mihi aquam de rivo ducere, hæc jura tacite sequuntur, ut reficere mihi rivum liceat, & adire quam proxime possim ad reficiendum eum cum fabris meis. Item ut spatium relinquat mihi dominus fundi, quo dextra & sinistra ad rivum eam, & quo terram, lignum, lapidem, arenam, calcem, jacere possim: *ut est text. elegans in l. refectiois, §. fin. & ibi per glo. & Dd. ff. commu. præ.* & facultas refectiois causa accedendi ad ea loca quæ non serviant, tributa est his, quibus servitus debetur, qua tamen accedere eis sit necesse, nisi in concessione servitutis nominatim concessum sit, per quâ partem accedere deberet, *ut est text. valde notabilis, in d. l. refectiois, in princip.* quod facit ad multa: ut ibi per Dd. nec juxta eum, nec supra eum (si forte sub terra aqua ducatur) locum religiosum dominus soli facere potest, nec servitus intereat, sed & depressurum & elevaturum rivum, per quem aquam jure duci, potestatem habes: nisi ne id faceres, cautum sit, *in d. l. refectiois. 2. & 3. resp.* Quis autem teneatur manu tenere rivos, & etiam expurgare, *vide quæ plene dixi supra de serv. aquæductus. vers. superest alia quæstio, quis teneatur.* Reliqua quæ ad materiam rivi spectant, *vide in toto tit. ff. de rivis, & quæ plene dixi in tit. de serv. aquæduct. in 11. quæst. princ. versicu.* quartum est interdictum de rivis, ubi posui quod sunt necessaria, ut illud interdictum competat & libellum, & positiones actoris & rei.

De piscatione.

## CAP. XLII.

- 1 Piscari cuilibet in mari licitum est, quod natura omnibus patet.
- 2 Piscari quilibet in littore potest etiam ante ades meas & ostium, & si ipsum piscari prohibeas, actione injuriarum teneor.
- 3 In fluminibus & portu jus piscandi omnibus commune est.
- 4 Piscatum aliquem fuisse per 20. vel 30. annos, an sufficiat, ad hoc ut supervenientem prohibere possit piscari.

Bbbb

§ Ins



- 5 Ius aquæducendæ ad piscariam meam vel cisternam si mihi concedatur : an servitus realis sit.
- 6 Piscium usumfructum qui in vivarijs existunt, si quispiam habeat, illos occidere potest, & alios substituerè propter eorum difficilem discretionem.
- 7 Fundus si vendatur, in quo pisces in piscinu existunt, illi pisces non sunt ædium, neque fundi, non magis quam pulli aut cætera animalia, quæ in fundo sunt.
- 8 Valles aut paludes si quispiam conduxerit, ut ibi piscari posses, & in eis reperiatur certa pars terræ ab alveo elevata, quæ tori appellantur, piscesq; omnes in hyeme sub eis se reducant, ut in vallibus Paduæ contingit, an licitum conductori sit, dictos toros aperire, & omnes pisces accipere.

1 **P**iscari \* cuilibet licitum est in mari, quod natura omnibus patet. *l. venditor. in princ. ff. communia prædi.* similiter licet in littore maris. *l. nemo, §. final. & l. riparum, ff. de rer. divis.* quia littora cōmunia sunt omnibus sicut aer. *l. injuriarum actio, §. fin. ff. de injur.* Et \* potest piscari in littore ante etiam ædes meas, & ostium : & si ipsum piscari prohibeam, teneor actione injuriarum, ut ibi, & *l. 2. §. si quis in mari, ff. ne quid in loc. public.* nisi conventum esset, ut in loco illo maris piscari non posses : quia valet talis conventio. *ut est casus not. in d. l. venditor. in princ. & dixi plene supra de mari, circa princip.* & ideo cum primum pisces quis in mari vel littore ceperit, sine dubio ejus, in cujus potestatem perveniunt, fit acquisitio, sicut de feris captis etiam dicitur. *l. quod in litore, ff. de acq. rer. dom.* In mari piscantibus, licitū est casam in littore ponere, in qua se recipiant, *d. l. riparum.* In fluminibus \* & portu jus piscandi est cōmune omnibus : *ut §. flumina. Inst. de rer. div.* quod fallit in pluribus. Primo, quando flumen est privatum, aliter non. *l. injuriarum actio, §. fin. in fin. ff. de injur.* Secundo, quando jus piscandi est privatum : puta quia est venditum per principem sicut in lacu Gardæ contingit, in quo sunt aliquæ piscariæ privatæ, quæ fuerunt venditæ per dominos Veronæ. *argum. d. §. fin. cum l. seq. quæ incipit, sane si maris, & argum. ea. 1. circa fin.* ibi piscationum redditus, *in tit. quæ sint regalia, in usib. feud.* Tertio fallit, quando esset facta conventio cum vicino, ut in domo sua piscari non possit : *ut d. l. venditor, in princ. ff. commu. præd.* quæ l. habet locum etiam in fluminibus publicis : *ut dixi in tit. de mari, in princip.* Quarto fallit, quando princeps vel civitas prohiberet, ne quis in flumine piscari possit : ut est in lacu Perusino. & dixi *sup. de lacu.* Quinto fallit, quando esset consuetudo, ut piscaretur solum pro usu public. & non pro privato, vel pro privato, sed certo tempore tantū, quia consuetudo vicē legis sustinet. *d. l. venditor, §. si constat.*

Sexto



Sexto fallit, quando quis præscripisset jus piscandi, quia tunc alius in eo loco piscari nō posset : & ista præscriptio procederet sine dubio, si fuisset in possessione piscandi per tantum tempus, cujus initij memoria non existat : quia per tantū tempus præscribuntur loca publica. *l. hoc jure. §. ductus aquæ. ff. de aqua quot. & æsti. & no. Bald. in l. item lapilli. in 2. quæst. ff. de rer. div.* Sed nunquid \* sufficiat, quem piscatum fuisse per 20. vel 30. ann. ac hoc ut supervenientem prohibere possit piscari ? *vide glo. ordi in §. flumina in ver. omnibus. Inst. de rer. div. & quæ dixi supra de serv. aqueduct. 9. qu. princip. ver. ex prædictis sequitur.* Si ager cujus ususfructus tuus sit, flumine vel mari inundatus sit, ususfructus amittitur, cum etiam proprietas eo casu amittatur : nec piscandi retinere quidem poterimus usumfructū : *ut est text. valde nota. in l. si ager. ff. quemadmod. servit. amit. & per illum text. dicit not. Bald. in d. l. item lapilli. in princ.* quod si stare mille annis super fluctibus maris, nihil perpetuæ proprietatis acquirerem. Quid autem \* si conceditur mihi jus aquæ ducendæ ad piscariam meam vel cisternā, an sit servitus realis ? Dicas quod sic : quia debetur à fundo meo, *juxta nota. in l. pecoris. ff. de serv. rust. præd. & l. ut pomum ff. de servit. ut dixi supra in tit. de servit. aqueduct. 2. qu. princip. versic.* Item quid si conceditur mihi. Si quis \* habet usumfructum piscium, qui sunt in vivarijs, potest pisces occidere, & alios substituere, propter difficilem eorum discretionem. *l. usufructuarium venari. §. si in vivarijs. ff. de usufruct.* Si \* venditur fundus, in quo sunt pisces in piscinis, illi pisces non sunt ædium, neq; fundi, non magis, quam pulli aut cætera animalia, quæ in fundo sunt. *l. Iulianus. §. fin. cum tribus h. sequentib. ff. de actionibus empti.* Si \* quis conduxit valles aut paludes, ut ibi possit piscari, & in eis reperiat certa pars terræ elevata ab alveo, quæ tori vulgariter appellantur, & pisces omnes in hyeme se reducant sub eis, ut in vallibus Paduæ contingit, an sit licitum conductori aperire dictos toros, & omnes pisces accipere ? Et dicas quod non, quia isto modo jus piscandi destrueretur, nisi alios reponeret. *argum. d. l. usufructuarium, §. si in vivarijs, & argum. l. si merces, §. conductor. ff. loca. & hoc videtur aperte probari in l. videamus, §. item prospicere debet. eodem titul.* Præterea hoc etiam probatur, quia conductor tenetur ante omnia secundū legem, id est, conventionem facere : & si quid in lege prætermisum fuerit, id ex bono & æquo præstare debet : *ut dicit text. Inst. loc. §. conductor,* sed ex bono & æquo est, ut conductor piscinæ non destruat totam piscinam, quia debet habere fructus piscandi, & non omnes

B b b 2

pisces,



pisces, ita ut piscaria consumatur. *facit l. 1. § 2. ff. de usufruct.* & idem dico, si locaretur jus piscandi in flumine vel fonte aut piscaria: quia non posset omnes pisces tollere, nisi aliter conventum esset, quod nota, quia est quotidianum.

De aere.

CAP. XLIII.

- 1 Aer ejusq; usus communis est sicut mare & maris littora.
- 2 Locus ex soli odore si pestilentiosus fiat scilicet ex fœtore terræ etiam privatae, ut puta, quia ibi sulphuraria fiant, an faciens interdicto ne quid in loco publico teneatur.
- 3 Fabri an in domo sua ita malleare possint, ut ex mallei sono doctoris vicini mentem disturbent.
- 4 Aer quando malus est, nunquid quis ibi stare vel venire teneatur.
- 3 Fumus corruptio si quispiam aliquem peremerit pœna extraordinaria tenetur.
- 6 Ususfructus odorum vel aromatum an constitui possit.
- 7 Aream si quispiam habeat in qua frumentum ventare solet, ut à palea excutiat: an vicinus in suo ædificare possit, ita ut illi aræ ipsum ventum auferat.
- 8 Gonelle magni Bufonis faceta, qui cum esset bannitus sub pœna capitali, ne Ferrariam accederet, emit unum plaustrum Padue: & terrâ Paduanam in dicto posuit, quam ascendit, & postea Ferrariam profectus, dicebat se esse in territorio Paduano.
- 9 Avis vel aliud quodpiam animal, cum est in arbore, in aere esse dicitur: non autem in terra.

- A**ER \* ejusq; usus communis est, sicut mare & litora maris. *l. injuriarum actio, §. fin. ff. ne quid in loc. publ.* & tanquam cômune perpetuo in totum occupari non potest: *ut dicit Bald. in l. item lapilli, in princ. ff. de rer. divi.* & si quis aliquem uti aere prohibet, actione injuriarum tenetur: *ut d. §. fin.* Non potest itaq; quis nobis aerem vel solem tollere, nisi ædificando, *juxta ea, quæ dixi supra in lib. 1. in tit. ne prospec. offic. 4. qu.* ubi posui de Diogene philosopho, qui stabat ad solem. nam aer supra domum nostram debet esse liber usq; ad cœlum: *ut est tex. cum gl. in l. prima, §. pen. & l. fin. ff. quod vi aut clam,* ideo non est licitum facere pontem supra viam public. vel flumen publi. vel fundū privatum. *l. pen. ff. de flum.* & nota, *Ros. in tit. de interd. ne quid in loco publ. fiat vers. 7. in fi. & in tit. de causa poss. & propriæ. §. in confessoria, & item quæritur habeo domum. &*
- 2 *Bald. in l. item lapilli, in ult. col. ff. de rer. divi.* \* Sed quid si ex odore soli locus pestilentiosus fiat, scilicet ex fœtore terræ etiam privatae: ut quia fiant ibi sulphuraria, tenebitur interdicto, ne quid in loco publ. *ut est text. cum gl. nota. in l. 2. §. idem ait si odore, ff. ne quid in loco publ.* idem si corruptat



rumpat aerem, apponendo stercus, vel aperiendo cloacam, *l. 1. §. 1. ff. de cloa. & l. penul. §. pen.* ubi hoc not. *glof.* quod vi aut clam, & ideo prætor introduxit duo interdicta de cloacis purgandis ad salubritatem civitatis: nā coelum pestilens & ruinas minantur immunditiæ cloacarū, *dict. l. prima, §. primo. de cloacis. & l. de pub. §. si quis rivus, ff. de nov. ope. nunc.* Et propterea alias judicavi in civitate Veronæ, quod unus pelliparius nō posset facere molitium in domo sua, ob maximum foetorem, qui exhalabat ex eo, & nocebat vicinis. idē dic de similibus artibus foerentibus. \* Nunquid autem fabri possint malleare in domo sua, ita ut ex sono mallei disturbent mentē doctōris vicini, *vide Bald. & Doct. in l. prima. Cod. de stud. liber. urb. Rom. libr. 10. & per Canonist. maxime per Ioan. de Imol. in ca. vestra. extra. de loca.* & quid si esset vicinus infirmus, collige ex his quæ nō. in dictis *juribus.* Quando \* autem est malus aer, nunquid teneatur quis ibi stare vel venire, *vide glo. & Doct. in capit. si vero. extra de inju. & l. de etate. ff. ad Treb. & quæ plene dixi supra de servit. aquæduct. circa fin.* ubi posui materiam de cloacis. Et adde quod propter bonum aerem, & sic cœli opportunitatē fundus magis estimatur: & si minoris ipsum vendiderit, ex hoc solo forte posset in integrum restitui: quia est in loco, ubi est optimus aer, sicut ex eo, quia fuit majorum suorum, *juxta l. si emptionem. ff. mino. & probatur in l. 1. §. sed si rem, versic. & alias videamus. ibi,* vel opportunitatis, vel cœli, vel quod illic educatus sit, vel parentes sepulti, *ff. si quid in fraud. patron. quod bene nota.* Si \* quis fumo corrupto aliquem peremerit, poena extraordinaria tenetur. *l. sollicitatores. §. 1. ff. de extraord. crim.* \* Nunquid ususfructus odorum vel aromatum constitui possit? dic non proprie. Sed ad senatusconsultū erit descendendum, quod de cautio. loquitur *l. si lanæ. ff. de usufr. ea. re. quæ usu consu.* Si quis habet \* aream, in qua solet a frumentū ventare, ut excutiat a palea, an possit vicinus ædificare in suo, ita ut ventum auferat illi areæ? *casus est in l. fin. §. final. C. de serv. & ibi per Doct. & Ang. in l. Imperator. ff. de serv. urb. præd.* Sed pone q. \* quæ fuit de facto in persona Gonellæ, qui magnus Bufonus vulgariter appellatur, nam dum esset bannitus sub poena capitali, ne Ferrariam accederet, emit unum plaustrum Paduæ, & terram Paduanam posuit in dicto curru, quem ille ascendit, & postea accessit in civitatem Ferrariæ, dicens, se non esse in territorio Ferrariæ, sed Paduæ, ex quo tangebatur territoriū Ferrariæ. Sed dicit Ang. *in l. qui sella. ff. de serv. rust. præd.* quod nō fuit bonum consilium, per illum text. qui vult, quod quis dicitur ire per fundum alterius, 3

B b b b

quando



quando sella vel lectica vehitur : & adde quæ not. Bart. & Dd. sed pro Gonella facit glo. *Inst. de jure nat. gent. & civi. in princ. in vers. celo.* ubi exponit, id est aere, ut sunt aves, quæ in arboribus in aere nascuntur, ut §. *apum. Inst. de rer. div.* & sic ille text. cū gloss. probat. Quod \* qui est in arbore, dicitur esse in aere, & nō in terra : tamen dicendum est ipsum esse sub territorio, in quo est arbor.

## A D D I T I O.

a *Aream.* Vicinus nō potest ædificare in solo suo juxta aream vicini, quæ fit ad tritandum granum, ne per ædificium impediatur usus areæ : quia ventus retinetur, l. fin. §. si. & ibi Bart. & Bal. C. de ser. & Petr. de Vbal. in tract. de socie. 6. part. ult. quæst. quod est verum secundum Bald. ibi, si area in alio loco fieri non possit. Item verum, si ventus non possit venire nisi ab ea parte à qua ædificetur, ut ibi per Bart. & Bald. & supra per Bart. Cæpol. de servit. urb. cap. 26. & 27. & cap. 29. & ibi dic verum, nisi pactum sit in contrarium.

De igne.

## CAP. XLIV.

- 1 Ignem juxta parietem communem an facere licitum sit.
- 2 Domum si tibi locaverim : & in locatione convenerim, ne ignem in domo haberes : attamen tu habuisti, si fortuito casu incendium orium fuerit, an tenearis.
- 3 Inter locatorem & conductorem si conventum fuerit, ne in domo fornū aut palea poneretur, & conductor posuerit, deinde servus igne allato succenderit, quid juris.
- 4 Domum inferiorem habens, an possit facere tam grandem fumū, ut superiori noceat.
- 5 Ignis fornacis & furni an vicino nocere debeat. (quid juris.)
- 6 Ignem instipulam, ad paludem si quisquam immiserit, & alicui damnum dederit,
- 7 Ignis piscatorum, si naves in periculum aliquod duxerit, quid juris.
- 8 Ignis si dolo immittatur in alienas aedes, vel frumenti acervum : quid juris.
- 9 Ædium appellatione omnes ædificij species continentur.
- 10 Ignis pœna vel alia, an contra incendiarios locum habeat.
- 11 De incendio, quod in domibus vel hospitij sine dolo fit, an dominus teneatur, si domus erat aliena, vel de rebus alienis in domo combusti.

I Vltimo \* loco superest de igne quarto elemento aliqua dicere : & de igne loquamur, qui apud nos est verus : quia varijs ex causis fit, ideo eum percurramus. Et primo de igne familiari. Nunquid sit licitum facere ignē juxta parietem cōmunem? dic aut per talem ignem torretur, aut damnificatur paries cōmunis, & nō potest, ut est casus in l. quidam Hyberus. in princ. ff. de servit. rust. præd. Aut non torretur vel non damnificatur, & potest, ut ibi à contrario sensu. & arg. l. si stipulam. §. fin. eod. tit. & l. si servus servum.



*servum. §. si furnū. ff. ad legem Aquil.* & ex hoc not. plures conclusiones. Prima, quod non licet facere ignem juxta murum cōmunem in quo nō sit caminus, si ex illo igne posset inferri damnum muro: vel quia est subtilis, vel quia sit ignis immoderatus: quod no. pro pauperculis, quæ sæpe ignē faciunt prope murū, quia non habent caminum. Secunda conclusio, nō licet facere caminum *a* in muro subtili, si flamma ignis nocere possit muro. Tertia conclusio, si est factus caminus in muro cōmuni, & de voluntate vicini, non potest in eo fieri ignis talis qui vicino noceat, quod not. contra nobiles & potentes, qui solent facere magnū ignē, si noceret, vel timeretur ne noceat vicino, *l. si servus servum. §. si furnum. ff. ad legē Aquil.* Quarta conclusio, si murus esset grossissimus, tamen non licet ita magnum facere ignē ut timeatur, ne flāma ascendat caminum, & inferat periculū vicino, *per dictum §. si furnum.* quod not. contra facientes nuptias. Quinta conclusio, si quis habet in parte superiori domū, & alter in inferiori nō potest superior facere ignem ita magnū, ut sit dubitandum, ne solariū, super quo ignis ponitur, accendatur, vel offendatur, *l. sicuti. §. Aristot.* & *quod ibi nota. ff. si serv. vend.* quod similiter no. contra facientes nuptias, quibus hoc evenire contingit, quando coquinā faciunt in solario. Sexta & ultima cōclusio, si in prædictis casibus timetur damnum, potest peti cautio damni infecti *b*: & si damnum datum est: quia paries sit exustus, potest agi actione in factum, *d. l. si servus servum. §. si furnum. ff. ad leg. Aquil.* & prædictis adde quæ dixi supra in *1. lib. tit. de fornace. & tit. de balneo & stufa.* \* Quid autem si locavi tibi domū, & conveni in locatione, ut ignem in domo non haberes, & tamen tu ignem habuisti, & fortuito casu ortum est incendiū, an teneris? Dicas quod sic: quia nō debuisti contra conventionē habere, & culpa præcessit casum, ideo teneris etiam de casu, *ut est casus not. in l. videamus. §. 1. ff. loca.* Sed si esset actum, ut ignem innocentem haberes, tunc nō teneris de casu fortuito, *ut supra casus est in d. §. 1.* \* Quid si inter locatorem & conductōrē convenit, ne in domo fœnum aut palea poneretur, & conductōr posuit: deinde servus igne allato succendit? Dic quod tenetur conductōr ex locato, nec liberabitur dando servū pro noxa: quia ipse conductōr causam præbuit, inferendo aliquid contra conventionē, & ipsum idem si quilibet extraneus ignem injecerit eadem ratione, *ut est tex. not. in d. l. videamus. §. si. cum l. sequen.* quam perpetuo tene menti: quia idem esset in alijs similibus casibus. Quia \* ex isto igne generantur fumi, potest dubitari, an habens domum inferiorem possit facere tam grandem fumū, ut superiori noceat. & de hoc est *tex. in l. sicuti. §. Aristot.* & *§. final.*



- ff. si serv. vend. de quo dic ut dixi supra in tit. de fumo.* Et quid si esset fumus, qui malū odorē redderet, & vicino noceret, prohiberi posset, ne tale
- 5 fumum mitteret, *arg. eorum quæ dixi supra in tit. preced.* \* Secundo principaliter quæritur quid de igne fornacis & furni, *dic ut habeatur in l. si servus servum. §. si fornacarius. & §. si furnum. & ibi gl. & Doct. ff. ad legem Aquil.* Tertio \* quæritur quid de igne in stipulā ad paludem immisso? dic
- 6 si quis immiserit huiusmodi ignē comburendi causa, & uberius evagetur & progressus ignis alienā segetē, vineam, aut nemus, vel domū combusserit, requirendum est, an imperitia ejus aut negligentia id acciderit: nam si die ventoso culpæ reus est: nam qui occasionē damni dat, damnum dedisse videtur: in eodem crimine est, & qui nō observavit, ne ignis longius procederet: at si omnia quæ oportuit, observavit, sed subita vis venti longius ignē produxit, caret culpa. *tex. est no. in l. qui occidit. §. 1. ff. ad leg. Aqu.*
- 7 de quo dic, ut ibi per gloss. & Doct. Quarto \* quæritur quid de igne piscatorū? dic, piscatores prohibentur, ne nocte lumine ostenso fallant navigantes, quasi in portū aliquē delaturi, eoq; modo in periculū naves, & qui in eis sunt, deducant, sibiq; execrandā prædā darent. Et si aliter faciant, puniri debent, ac si ipsi raperent ea, quæ navigio perempta essent, *ut est text. in l. ne piscatores. ff. de incen. ruin. & naufrag.* Quinto \* quæritur de igne, qui aliquando dolo immittitur in ædes alienas, vel in acervū frumenti? dic, si quis ædes, vel acervum frumenti juxta domū positum combusserit, victus, verberatus, igni necari jubetur, si dolose hoc commiserit. Si vero casu, id est, negligentia, aut damnum resarcire jubetur, aut si minus idoneus
- 9 sit, levius castigabitur. Et appellatione ædium omnes \* species ædificij continentur, *ut est tex. in l. qui ædes ff. de incend. ruin. & naufr.* quæ l. locum habet, etiam in eo, qui combussit torcularia, secundum Bart. qui dicit ita de facto vidisse observari. Et idem tenet Florus *in l. si quis fumo. §. 1. in fin. ff. ad leg. Aquil.* qui dixit idem esse in eo, qui combussit tentoria pānorum.
- 10 Sed nunquid ista pœna ignis, vel alia contra incendiarios \* locum habeat de jure Canonico, *vide text. glo. & Doct. in c. magnæ. extra, de senten. excommu. & c. fina. de sepul. & c. si quis domum. de inju. & damn. dato. pro declaratione d. l. qui ædes. vide Bart. in l. 4. de offic. præfēt. vigil. & Cyn. Bald. & Salice. in d. l. data opera, C. qui accus. non poss. & Ange. de Are.*
- 11 *in suo tracta. malefic. in gl. in vers. incendiario. in princ.* Sexto \* & ultimo
- c quæritur de incendio c, quod fit in domibus, vel hospitij sine dolo, an dominus teneatur, si domus erat aliena, vel de rebus alienis in domo combustis, &



itis, & etiā alijs casibus: & quia ista nō est materia nostra servitu. ampla ta-  
men & profunda est: contentus ero solū me remittere ad scribentes de ea;  
& ideo vide in primis text. & gloss. & Doct. in *l. si vendita. ff. de periculo,*  
& *cōmodo rei venditæ.* & ibi plene per Salic. & tex. & Dd. in *l. 4. §. 1. ff. de*  
*offic. præf. vigi.* & tex. & Doct. in *l. cū duobus. §. damn. ff. pro socio.* & *l. in*  
*judicio. C. loca.* & Cy. & Bal. & Salic. plene, & Dd. in *d. l. data opera.* & per  
eundē Salic. late in *l. quæ fortuitis. C. de pig. actio.* & Flor. in *l. si quis fumo.*  
*§. 1. ff. ad leg. Aquæ.* & plenissime per Ang. de Are. in tracta. *malefi. in d. gl.*  
*in vers. incendiario.* & plene ac eleganter per solennē Doctorem do. Petr.  
de Alas de Padua, in *disputatione sua, quæ incipit, exorto incendio in una cō-*  
*trata.* & vide etiā tex. in *l. ex conducto. §. fin. & l. videamus. §. fin. ff. loca.* &  
in toto tit. *ff. de incen. rui.* & *naufr.* & in *l. eum C. de fur.* & per Cyn. in *l. ad cō-*  
*parandas. C. manda.* & per Alb. de Ros. in *l. fistulas. §. si quis fundum ff. de*  
*contrahen. empt.* & per text. & Dd. in *c. si. extra, de sepul.* & *c. tua nos. de*  
*senten. excomm.* & *c. si quis domum. de injurijs & damno dato,* & *11. qu. 2.*  
*cum devotissimam.* & *21. qu. ultim. c. si quis membrorum.* & *c. pessimam,* &  
*24 qu. 3. c. quisquis per domum. ubi plene de hac materia.*

## A D D I T I O.

a *Caminum.* Caminus in muro cōmuni fieri non potest per socium alte-  
ro invito, nisi murus sit valde grossus Angel. Flor. Paul. de Cast. in *l. qui-*  
*dam Hyberus.* & ibi vide Bart. *ff. de servi. urb. præd.* & Petr. de Perus. in  
*tracta. de societ. 6. parte 4. colu. in fin.* sed Flor. in *d. l. quidam.* dicit post  
Bald. ibi, & Bart. quod si fieret solum tubus camini ad portandum fumū,  
non ad ignem retinendum, potest fieri: quia murus non decoqueretur, &  
cellaret ratio deteriorationis.

b *Cautio dam.* Cautio de damno infecto præstari debet etiam per divi-  
tem, secundum Alex. contra Paul. de Cast. in *l. 1. ff. qui satisd. cogant.*

c *De incendio.* Incendiū non imputatur habitanti, qui sit solitus esse vigil  
& diligens, quia non præsumitur esse in culpa. Bald. in *cons. quidā Histras.*  
Alexan. in *l. si quis. §. fin. de edendo.* Et Bald. in *d. l. 1. Cod. de poss.* dicit,  
quod si frequenter est contingens, quia non sit habita diligens custodia, &  
tunc est culpa. si vero de raro contingentibus, ut tunc casus insolitus non  
annumeretur culpæ.

*Finis Tractatus Capolle de servitutibus tam urbanorum  
quam rusticorum prædiorum.*

C c c c

REPE.



# REPETITIO MARTINI LAVDENSIS IN L. SER- vitutes ff. de Servitut.

S V M M A R I A.

- 1 Prædium rusticum qua ratione distinguatur ab urbano.
- 2 Servitutum quædam causam continuam habent, quædam quasi continuam, quædam vero discontinuam.
- 3 Ususfructus an præscribatur longo tempore.
- 4 Præscriptionem longi temporis locum habere in his, pro quibus comperit publiciana.
- 5 Præscriptio prædio an censeatur præscripta servitus ei coherens.
- 6 Præscriptio castro an præscripta sit iurisdiclio ei coherens.
- 7 Iurisdictionem potius comparari servituti personali ususfructus quam servituti reali.
- 8 Servitus usus & habitationis non præscribitur sine titulo, quemadmodum nec ususfructus.
- 9 Servitutes negativæ ex quo tempore præscribi incipiant: & quid in alijs servitutibus.
- 10 Titulus allegatus an probetur aut præsumatur ex patientia longi temporis. & nu. 13.
- 11 Divisionis titulus non præsumitur ex diutina possessione rerum supra modum inæqualium.
- 12 Servitus discontinua non quaeritur ex longa patientia & possessione, sed necesse est allegare titulum.
- 13 Servitutis usus processerit nec ne ex bona fide, quomodo probetur.
- 14 Præscriptio non inducitur per scientiam & patientiam ejus qui, vi, clam vel precario possidet.
- 15 Præscriptio servitutis cujus patientiam requirat, an possessoris, an proprietarii, an vero utriusque.
- 16 Præscriptio rerum corporalium, in quo differat à præscriptione incorporalium.
- 17 Servitutem non præscribi ex sola quasi possessione civili, nec ex sola quasi possessione naturali.
- 18 Servitus vel libertas quanto tempore præscribatur contra Ecclesiam.
- 19 Libertas quanto tempore præscribatur adversus servitutem constitutam.
- 20 Libertatis adversus servitutem præscriptio, an requirat titulum.
- 21 Libertatis præscriptio an possit procedere citra factum præscribentis.
- 22 Libertatis præscriptio adversus servitutem an exigat bonam fidem præscribentis.
- 23 Libertatis præscriptio an requirat scientiam & patientiam adversarii.

**S**ervitutes. Hæc lex est clavis in materia ser. & pro evidentia præmitto, \* quod prædium rusticum cum ab urbano non loco, sed genere vel qualitate distat, ut est text. & ibi gloss. in l. si prædium. in princ. C. de præd. minor.



*minor. & in l. urbana. 1. de verb. signif.* Secundo præmitto, quod servitutum \* quædam habent causam continuam, ut servitus aquæ, quæ natura sui continuo currit, *l. 2. Cod. eod.* Quædam nō habent causam quasi continuā, ut stillicidium aptitudine non actu, *l. foramen. infra tit. 1.* Quædam vero servitus habet causam discontinuam, quæ indiget facto hominis, ut servitus viæ vel itineris, *ut probatur in hac lege nostra.* Et ad hoc allegatur, servitus habens causam discontinuam, non potest usucapi. h. tit. in princ. Notatur ex text. ibi. vel ideo, quod servitutes habentes causam discontinuam non possunt usucapi, sed elegans est articulus \* nunquid servitus ususfructus præscribatur longo tempore decem annorum inter præsentēs, viginti inter absentes. Quidam moderni repetentes tenent, quod nō præscribatur longo tempore: quinimo requiratur tantum tempus, cuius initij memoria non existat in contrarium. Moventur primo autoritate gloss. *in l. iusto. §. non mutat. infra de usucap.* Secundo moventur per text. *in d. §. non mutat.* Tertio moventur per text. nostrum in ratione sui: quia in usufru. requiritur factum hominis: & sic habet causam discontinuam, ergo non acquiritur longo tempore. Vos tenete contrarium, quia sic Dd. cōmuniter tenent contrarium, maxime Bart. *in l. iusto. §. non mutat. præallegat.* Bald. & Ang. hic. Secundo moveor per text. expressum. *in l. fin. Cod. de præscr. longi temp. in fin.* Nec dixerit quis, quod finis illius textus referatur ad immediate præcedentia scientiæ vel ignorantia, quia imo refertur ad totā legem, *arg. l. si idem cum eod. §. fin. supr. de jurisd. omn. jud.* Tertio moveor ratione, \* nam ea pro quibus competit publiciana, præscribuntur longo tempore, *l. eum qui. in princ. supr. de publ.* Sed pro usufructu competit publiciana. *l. si ego. §. 1. sup. de public. igitur, &c.* Ultimo, quia sequeretur absurdum, quod eodem momento centum annorum acquireretur & amitteretur ususfructus. *l. an usufr. de usufruct.* cum per centum annos dicatur non extare memoria, ut pulchre scripsit Lyn. *in l. 1. & 2. C. de servi. & aqua.* Nec obstat. *d. §. non mutat,* quia loquitur in usucapione triennij vel aliter, ibi Iuriscōsultus dicit, quod ad usucapionem proprietatis non sequitur usucapio usufructus. Non obstat ulti. arg. de lege nostra, quia respondeo, quod illa distinctio, utrum servitus sit continua vel discontinua, habet locum in servitute prædiali, non autem personali, ut usufructu. Rationem diversitatis ponit Bartol. *in d. §. non mutat,* quia prædium non habet animum, sed persona, cui debetur usufructus, habet animum retinendi. Quarto, quia usufructuarius possidet rem naturaliter,



*l. 3. §. unde vi. ff. de vi & vi armat. l. natural. in princ. ff. de acq. vel amit. poss.* quæ ratio cessat in servitute prædiali.

- In gloss. quæ incipit ibi : per se, non ut hic, contra hanc gloss. ultra Dd. allego text. in *l. locum, §. proprietarius ff. de usufruct.* Secundo, defendendo gloss. \* quam sequuntur Dd. Aut loquimur in servitute reali, & tunc præscripto dominio acquiritur etiam servitus cohærens prædio *d. l. si aliena. §. 1. allegata in gl.* aut loquimur in servitute personali, puta usufructu, & tunc licet præscribatur proprietas. non tamen præscribitur usufructus contra usufructuarium, *d. §. proprietarius*, ex quibus infero ad questionem utilem. Quidam nobilis est dominus \* castri, & etiam habet jurisdictionem in eo castro contingit quod tertius bona fide cum titulo possedit dictum castrum longo tempore. & sic præscripsit dominium castri : nunquid intelligatur etiam præscripsisse & acquisivisse jurisdictionem, & videtur quod sic : quia ad præscriptionem dominij sequitur acquisitio servitutis realis, *d. l. si alienam. §. 1.* In contrarium puto veritatem : \* quia acquisitio jurisdictionis non æquiparatur servituti reali : quinimo servituti personali usufructus : ut scribit Bart. in *d. l. iusto. §. non mutat. ff. de usufructu. l. si ergo æquiparatur usufructui, ad acquisitionem vel præscriptionem proprietatis, non sequitur acquisitio usufructus juris separati, d. §. proprietarius.* ergo licet ille tertius præscripserit dominium, non sequitur quod in consequentiâ acquisiverit jurisdictionem, maxime quia in præscribenda jurisdictione alia requiruntur, quam in dominio rei : ut post Dd. dixi hoc anno. in *l. imperium. ff. de jurisd. omn. jud.* In ea gloss. ad fin. gl. bene loquitur. Glossa quæ incipit, si hæc secunda dividitur in quinque partes : nam in prima opponit & solvit., in secunda ponit plenam distinctionem. qualiter præscribantur servitutes. in 3. format. q. in 4. solvit aliâ pulchrâ q. in 5. & ultima querit, & se remittit. II. ibi, ut tamen plene scias. III. ibi. Sed quomodo. IV. ibi, licet autem dixerit. V. ibi, ecce qualiter. In ea ibi *l. si quis diuturno.* not. gloss. quod in servitute continua vel quasi præscribenda non requiritur titulus. ratio est, quia agitur de levi præjudicio, secus esset in usufructu qui æquiparatur dominio, *l. fin. circa fin. C. de præscr. long. temp.* Et licet Anto. de Butr. in *repet. c. pervenit. de censib.* dicat, \* quod in servitute usus & habitationis non requiratur titulus quoad præscribendum, tamen veritas est in contrarium : quia quemadmodum in usufructu requiritur titulus, ita in cæteris servitutibus personalibus usus & habitationis requiritur titulus, text. est in *l. fin. in fin. ibi, cætera servitutes, C. de præscr.*



*præscr. long. temp.* & est ratio, quia eisdem modis constituitur usus & habitatio, prout ususfructus, *l. 1. ff. de usu & habit.* & sentit Bald. in *l. 1. si aquam. C. cod. in 1. colu.* dum dicit, quod in præscribenda servitute personali requiritur titulus: secus autem in reali.

Et nota gloss. ibi, §. ductus, contra quam arguitur, quod imo requiratur prohibitio, *l. qui luminibus, in gloss. ff. tit. prox. & l. fin. ff. quemad. servit. amit.* Solutio: \* aut loquimur in servitutibus negativis, puta altius non tollendi, & tunc nunquam incipit possessio neq; præscriptio nisi facta prohibitione, ne altius tollas, & ideo si palatium meum juxta aream tuam staret per mille annos, non præscriberem servitutem altius non tollendi, nisi prohibuisssem tibi ne ædifices. ista est gloss. signabilis in dicta *l. qui luminibus.* Aut loquimur in servitutibus affirmativis. & tunc quædam sunt quorum possessio inchoatur per viā facultatis, puta eundi per fundum tuum ad fundum meum, & tunc non acquiritur, nisi 30. annis ivero. *l. 1. ff. de itin. actuque privat.*

Quædam sunt quorum possessio inchoatur per modum juris debiti, & tunc per primum actum requiritur quasi possessio. *l. 1. §. sed si jure. ff. de aqua quot. & æstiv.* Et hanc theoricam ponunt Doctor. maxime Cyn. & Bald. in *l. 1. C. cod. titu. In ea ibi §. ibi.* & est ratio, quia negatoria sæpe numero nascitur, ut plene declarat Baldus in *repetit. d. l. si aquam. in 2. colu. In ea ibi l. cum de in rem vers.* Articulus dubius apud majores nostros est, utrū \* ex patientia longi temp. præsumatur & probetur titulus. alleg. Petr. de Bellap. Cyn. & Bal. in *l. si certis annis. C. de pact.* & Bal. & Ang. hic tenent, quod ex patientia longi temp. non probetur titulus allegatus neq; præsumatur: moventur primo per totū tit. Codic. de præscr. longi temp. ubi ex sola possessione non transmittitur titulus, secundo moventur per text. *hujus l.* nam ludibrio esset lex nostra, quia facile esset unicuique allegare & probare longam patientiam: & sic fieret fraus legi, contra *l. frau, supra de legi.*

Ego vero teneo contrarium: & in judicio ita judicavi, motus inprimis autoritate glo. nostræ hic, quod imo ex longa patientia præsumatur titulus: Secundo moveor autoritate Bart. hic, & in *l. cum de in rem vers.* ff. de usufr. Tertio, auctoritate Anton. de Butr. in *repetit. c. pervenit, de censib.* Quarto & ultimo moveor, qui Iacob. Butr. in *d. l. cum de in rem vers.* singulariter dicit, quod licet ipse teneat contra glo. tamen in judicij nō recederemus à gloss. ita dicit ibi Iaco. Butr. qui directo loquitur in terminis gl. nostræ.

Cccc 3

Rursus.



Rursus moveor per text. in d. l. cum de in rem verso. Nec obstat solutio Cyn. & Bald. quod loquatur in præstatione, non patientia: quia respondeo replicando, quod patientia in corporalibus habetur pro præstatione & traditione, l. 3. §. dare. supra de usufruct. l. quoties. ff. hoc tit. Item pro gloss. facit l. si filius. Cod. de petit. hæred. ubi ex longo tempore præsumitur iustus. Nec obstat responsio Bald. quod ibi est patientia ad commodum patientis, quia respondeo quod imo posset esse ad incommodum, si hæreditas esset damnosa. Institut. de auctor. tutor. §. sed neque. Ultimo moveor per l. penultim. conjuncta gloss. C. communi divid. ubi præsumitur titulus divisorius ex longa patientia. Nec est bona solutio Bald. quod ibi est permixtus vel mutuus actus: quia respondeo, quod imo illa est ratio, 11 quia non agitur de magno præjudicio. Hinc est \* quod Bald. singulariter dicit in d. l. penult. quod si duo fratres possedissent longo tempore hoc modo, quod unus possedisset unum castrum valoris mille aureorum, & alius possedisset aliud castrum valoris quingentorum aureorum non præsumeretur divisio inter ipsos fratres propter magnam inæqualitatem, & magnum præjudicium, secus si esset pauca inæqualitas puta, unus frater longo tempore possedisset castrum mille aureorum, alius frater possedisset aliud castrum valoris nongentorum aureorum, certe præsumeretur titulus divisorius. Item addo aliam rationem, quia agitur de parvo præjudicio in servitutibus, ut dixi in præcedentibus, ideo faciliter ex patientia longi temporis, præsumitur titulus.

Non obstat primū arg. quia loquitur in præscriptione dominij, in quo agitur de magno præjudicio: & ista solutio evacuat omnia contraria.

Non obstat ultimo de lege nostra, quia ludibrio, & c. quia respondeo argumentum procedere, quando constaret de fraude, & ita limitabitur gloss. nostram hic per d. l. fraus.

Sed in dubio loquitur gloss. nostra, quia in dubio nō præsumitur fraus, l. quoties. §. qui dolum. ff. de probat. Præterea modus agendi & modus probandi diligenter debet attendi. l. Lucius, D. de his qui not. infam. c. cum dilectus, de ord. cogn. & Bald. in l. judicari. Cod. si ex fals. instrum.

12 Et \* ideo si vellet in servitute discontinua uti præscriptione ex longa possessione & patientia adversarij, non posset: ut est casus in l. nostra, quæ loquitur in servitute discontinua, sed si non utatur præscriptione, sed allegat titulum, quem vult probare ex longa patientia adversarij: tunc præsumitur titulus in servitute, ut dicit gloss. nostra. Hic caveant ergo practican-  
tes ne



res nō allegent præscriptionem, quinimo allegent titulū, puta venditionem servitutis, quem titulum probent ex patientia longi temporis.

Ex quibus omnibus concludite, \* quod ex patientia longi temporis in servitute titulus allegatus præsumitur, & probatur, & ideo male loquitur hic Ange. qui dicit, Dd. tenere contra glo. & no. quia millies habebis de facto. 13

Quæro qualiter probabitur, \* quod usus fuerit jure servitutis bona fide, glo. in l. 1. §. 1. ff. de itin. act. neque priv. quæ ponit quod per juramentum cōmuniter reprobat, & Doct. maxime Cyn. & Bald. in l. 1. C. eod. & Bartol. in d. l. 1. §. 1. & Angel. in l. si quis diuturno. ff. si servitus vendicetur. in effectu concludunt, quod sufficit aliquod probabile ex quo inducatur credulitas servitutis, & sic error facti: puta quia testis deponit, quod audivit dici servitutem sibi debitam, vel quia sit publica fama. l. at qui natura. §. cum me absentem, D. de negot. gest. Sed contra hanc theoricam Doct. alleg. in examine Papienti, ego arguebam hoc modo. Nam attendita hac doctrina Doct. sequeretur, quod in præscribenda servitute requiratur titulus contra l. si quis diuturno. ff. si serv. vendi. quoniam error facti habetur pro titulo. l. quod vulgo. ff. pro empt. & Bart. in l. Celsus. ff. de usucap. sed secundum Dd. in præscribenda servitute requiritur error facti qui habetur pro titulo, ut dixi supra, respondi defendendo Dd. quod aut est error facti iustissimus, & tunc habetur pro titulo, & ita procedit contrarium: quia error iustissimus non requiritur in servitute præscribenda. Aut non est error iustissimus, sed satis probabilis: & ille non habetur pro titulo, sed causat bonam fidem. puta signa viæ, vel fama publica, ut dixi supra, & ita tenet Bald. multum fing. in l. fin. C. de edict. divi. Adr. toll. Et notate, quod si ego precario possideo ab uno, non possum præscribere servitutem, etiam quoad alium: ut eleganter dicit gloss. in 2. lectur. in l. 1. C. eod. Nec obstat l. 1. in fin. ff. uti posside. quia loquitur quoad interdictum possessorem. Nos vero loquimur quoad præscriptionem, & ita vult Bartol. in d. l. 1. Et notate contra tyrannos occupantes civitates alienas, quod patientia eorum nō inducit præscriptionem jurisdictionis contra civitatem occupatam. & ratio, \* quia scientia patientia illius qui vi, clam, vel precario possidet, non sufficit ad præscriptionem: ut est casus secundum tertiam lectionem, in d. l. 1. C. eod. tit. Et ibi Bart. quod not. ad declarationem hujus articuli. Difficilis punctus est, cujus \* patientia requiratur in præscribenda servitute, an patientia proprietarij tantum, an patientia 14 15 16



entia possessoris tantum, in hoc articulo variant majores nostri. Nam glo. in l. 1. C. eod. in tertia lectione sentit satis clare, quod requiratur scientia & patientia possessoris, sed Cyn. ibi tenet, quod imo utriusque patientia requiratur. Bartol. vero in d. l. 1. in decisione, videtur velle sequi gloss. sed in ratione decidendi videtur sentire, quod imo requiratur scientia & patientia proprietarii, ibi dum dicit, quia nullum jus habetur in re : ergo à contrario sensu si habuerit jus in re, ut puta proprietarius ejus scientia & patientia requiretetur. Bald. licet non alleget Barto. in dicta l. distinguit : aut proprietarius penitus est privatus possessione & tunc non requiritur ejus scientia & patientia : aut non est privatus possessione, & tunc requiritur ejus scientia & patientia. Vos in hoc articulo dicite hoc modo, aliquando quis est in possessione alicujus juris præsentandi, eligendi, & conferendi, & tunc requiritur scientia & patientia illius possessoris, c. consultationibus, de jure patron. Et ita intelligatur Innoc. in c. bonæ. el. 2. de postulat. prælatorum. Et ita comperio tenere Anton. de Butrig. in repetit. c. fin. de causa possess. & proprie. Si vero sit in possessione rei corporalis, sicut dominus vel quasi dominus non est dubium, quod requiritur ejus patientia, postquam est dominus vel quasi & possessor, secundum omnes Doctores. aut est dominus vel quasi dominus, sed nō est possessor rei suæ & in hoc est tota difficultas Doct. quo casu puto quod requiratur scientia & patientia tam domini, quam etiam possessoris, ad hoc, ut præscribat servitutem tam contra dominum quam contra possessorem : moveor in primis autoritate Innocent. in c. 2. in gloss. magna de in integrum restitut. ubi dicit, quod requiritur scientia & patientia omnium quorum interest, ergo tã possessoris, quam domini quorum interest. Et isto modo intelligo gloss. in dicta l. prima, C. de servitutib. Et est ratio, quia si requiritur patientia in quasi domino cui competit publiciana, ut est casus in l. si ego. §. 1. ff. de publicia. quanto magis requiritur scientia & patientia veri domini, qui plus juris habet quam quasi dominus. l. penultim. & final. ff. de publicia. Et facit quod notavit Anton. de Butrig. in d. c. fin. in repetitio. & hoc modo videtur Bartol. in ratione decidendi in d. l. 1. intelligere hanc materiam. ut allegavi supr.

17 Bart. Rursus facite \* has conclusiones, in juribus incorporalibus requiritur duplex quasi possessio, una quasi civilis, alia quasi naturalis, secundum Bald. in repet. l. si aquam. C. eod. Secunda conclusio, differentia est inter præscriptionem corporalium & incorporalium : quia ex sola civili in rebus corporalibus acquiritur dominium, secundum Dyn. in c. de possessione, de regul.



*de regul. jur. libr. 6.* sed in præscriptione jurium incorporealis non sufficit sola quasi civilis. Ratio diversitatis secundum Iacob. Butrig. *in §. æquo. Instit. de actio.* quia in rebus corporalibus est vera traditio, *l. traditi- onibus. C. de pact.* Sed in incorporalibus non est vera traditio : & ideo est debilis talis quasi possessio civilis, & requirit conjunctionem quasi natu- ralis possessionis, *l. servus. §. incorporales. ff. de acquiren. rerum domi.* I- tem quia introductum est unum pro servitutibus, ut præscribantur sine ti- tulo. *l. si quis diuturno. ff. si servit. vend.* ideo aliud introducit contra, quod requiratur etiam quasi naturalis possessio argu. *l. cum qui. ff. de jure- juran.* Nam in servitutibus præscribendis debemus considerare patientiam domini, quæ causat commoditatem usumque servitutis : qui usus ser- vitutis inducit quasi naturalem possessionem : ut probatur in text. nostro ibi. *certam continuamque possessionem.* & ibi, *nemo enim tam perpetuo.* & *l. quoties. ff. eod.* Et est animus qui causat eam quasi civilem possessio- nem. *l. 1. C. eod. titu.* & ideo quasi possessio in juribus incorporealis, id est, in servitutibus prædialibus non dicitur continua, nisi usus sit continu- us, quia fundus non habet animum : ut plene declarat Bart. *in l. justo. §. non mutat. ff. de usucap.*

Ex \* quibus infero contra Bart. *in l. 1. in princip. ff. de acquir. possess.* 18 quod ex sola quasi civili servitus prædialis non acquiritur, neque etiam ex quasi naturali sola contra Bald. *in l. 1. C. eod.* secundum Iaco. Butrig. *in d. §. æquo.* qui dicit, quod ista est veritas, licet disputando posset dici con- trarium.

Ex prædictis do unam conclusionem, quod licet dominium acquira- tur ex civili possessione sola, tamen in servitutibus prædialibus requiritur quasi naturalis possessio, juncta cum quadam civili, *argumen. legis nostræ,* quæ ponderat usum, & sic quasi naturalem possessionem. Quæro, \* an in 19 præscribenda servitute vel libertate in rebus ecclesiæ contra ipsam Eccle- siam sufficiat tempus 10. annorum inter præsentis, & 20. inter absentes? Respondi quod non, imo requiruntur 30. anni secundum Dd. maxime Hostien. & Ioan. Andr. *in c. de quarta. de præscript.* suam decisionem no- tabitis ad limitationem *l. si quis diuturno. ff. si serv. vend.* & ad limitata. *l. sicut. C. de serv.*

Diximus in præcedentibus qualiter servitus præscribatur: restat nunc examinare, \* qualiter præscribatur libertas contra servitutem constitu- 20 tam, Quæro igitur primo quantum tempus requiratur ad præscribendam  
D d d d liber-



libertatem contra servitutem constitutam ? Respondi per conclusiones quarum prima sit , ubi servitus habet usum continuum vel interpolatum per dies & horas , sufficiunt inter præsentes 10. anni , inter absentes 20. *l. sicut, cum l. sequ. C. de servit. & aqua.* Secunda conclusio , ubi servitus habet usum interpolatum , per septimanas , vel menses , vel annos , inter absentes requiritur tempus duplicatum : & sic requiruntur 20. anni , *l. si sic. ff. quemadm. serv. amit.* Tertia conclusio , ubi servitus habet usum interpolatum sive continuum , sive sit interpolatus per horas , vel per dies , vel per hebdomadas , vel per menses vel annos , sufficiunt 20. anni inter absentes , nec fit duplicatio temporis. ista est communiter approbata , *in d.*

- 21 *l. sicut.* Secundo quæro , \* an in præscribenda libertate requiratur titulus ? Respondi quod non , quemadmodum nec in præscribenda servitute , *d. l. si quis diuturno. & Anton. in d. c. pervenit, in repetit.* Tertius articulus est , \* an requiratur factum præscribentis libertatem , respondi breviter , quod in servitutibus urbanorum prædiorum requiritur factum hominis , secus in servitute rusticorum prædiorum , *ut habetis text. & ibi exempla, in l. hæc autem jura, infra tit. prox. & ibi ponit Bartol. rationem diversitatis.*

- 23 Quartus articulus , \* an requiratur bona fides in præscribenda libertate contra servitutes ? *gloss. in d. l. si sic vult* , quod ubi requiritur factum hominis in præscribenda libertate contra servitutem , requiratur bona fides : secus si non requiratur factum hominis. Ex quo dicunt Bart. & Angel. *in d. l. hæc autem jura.* quod etiam de jure Canonico , qui est in mala fide , præscribit , quando præscriptio est ex sola negligentia. Sed vos tenebitis contrarium : quod ipsemet Bartol. *in l. sequitur. §. si viam. ff. de usucap.* dubitavit : & se submitit decisioni Ecclesiæ Romanæ , & Angel. *in d. §. si viam.* & scribentes ibi tenent contrarium : quod imo bona fides requiratur. & idem tenet Bald. *in l. 1. C. de serv. & aqua.* idem tenet dominus Anton. de Butrig. *in repet. d. c. pervenit.* Et ego moveor ratione , quæ est ratio , quod ille , qui est in mala fide de jure Canonico non præscribit. Respond. quia omne quod non est ex fide , peccatum est , *ut dicit tex. in d. c. fin. de præscript.* sed hæc ratio habet locum , quando ex sola negligentia currit præscriptio sine possessione. Hoc amplius ego dico , quod etiam in foro Cæsaris est tenendum jus Canonicum , ut existens in mala fide non præscribat , quia standum est juri Canonico , cum agatur de peccato : secundum Ioan. Andr. & Anton. de Butrig. *in d. c. fin.* & ita saepe numero



numero consului cum pluribus Dd. & ita vidi praticari Papiæ.

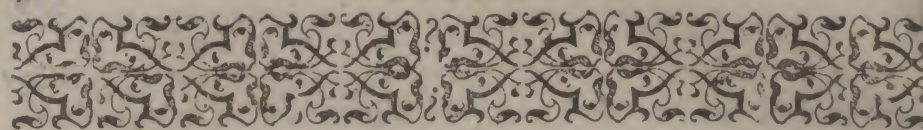
Ultimo \* quæro, numquid sicut in servitute præscribenda requiritur 24  
scientia & patientia adversarij, *l. 2. C. eod. & dixi infra.* ita in præscriben-  
da libertate requiratur scientia & patientia adversarij? respondi quod nō,  
ista est communiter approbata *in d. l. si sic, D. quemadmod. servit. amitt.*  
Sed attendite ad unum peregrinum dictum, quod licet non requiratur sci-  
entia & patientia adversarij quo ad præscribendam libertatem, tamen ex  
clausula generali, si qua mihi, &c. *de qua in l. 1. in fin. ff. ex quibus caus.*  
*major.* propter justam ignorantiam dabitur in integrum restitutio contra  
præscriptionē libertatis, *l. & Attilicinus, ff. de servitut. rust. præd. & est*  
*gloss. aurea in d. l. si sic.* quam gloss. not. quia Bartol. *in d. l. 1. circa medi-*  
*um, ff. de itin. act. neque privat.* dubitavit. Sed ego publice disputando Pa-  
piæ defensavi gloss. *in d. l. si sic.* sed allegabatur mihi unum fortissimum  
contrarium *de leg. fin. C. de præscript. long. tempor.* ubi non attenditur i-  
gnorantia vel scientia, sed respondebam, quod quoad præscriptionem for-  
mandam non attenditur scientia vel ignorantia, *d. l. sed bene datur*  
*in integrum restitutio ex justa causa ignorantiae: per tex.*  
*in ratione sui in dicta l. 1. in fi. ff. ex quibus*  
*causis majores.*

FINIS.

Dddd 2

IOAN-





# IOANNIS SUPERIORIS IN SINGVLAS LEGES

quæ sunt sub titulo de servitutibus, Commentarij succenturiati.

## MATTHAEO PACO ET CLAV.

*dio Regino, illustrissimi, augustissimique principis Viudocinorum Ducis antecessoribus primarijs,  
Ioannes Superior S.*

**D**EDICATIONIS huius meæ causas si scriberem, id ita facere magis viderer, quia mos est ita scribendi, quā quod ita necesse sit. Vobis enim dico quibus non dicare non licet, & si liceat, non debeam tamen. Nam cum in hac provincia, ut & alijs multis, vestris auspicijs gerantur omnia, & bene gerantur: merito vobis debemus omnes testimonium observantiae in vos nostræ. Quanquam eam, non perinde ut re ipsa est, ex cuiusquam scriptis perspicere potestis. Hoc meum licet obscurissimi est hominis, ex eo tamen spem facit non ingratum futurum, quod tametsi non succedit, conor tamen in re magna exhibere. Nihil est enim aut majus, aut sanctius, quam leges: si modo nobis Deus optimus maximus ratione nihil majus dedit. sunt enim illæ à naturali lege profectæ, & progressæ longius ab ijs quorum ex prima intelligentia genera nota sunt, rationem perficiunt. Earum studio cum me ab hinc decennium dedidissē pene puer, multis post annis cum aliud per ætatem non possem, tantum admiratus sum earum dignitatem ac splendorem: & ex eo id unum consequutus, ut in nulla re melius operam collocari putarem.

*rem.*



rem. Vbi coepit melius informari animus, & dijudicare magis perfecte: quo magis profeci in cognoscendis, eo majore studio incubui. Et jam audacior factus, semet atque iterum in celebri corona de jure publicè respondendo rudimentum posui, Tolosè primum, deinde Burdegale, ubi forensi usui initiatus, postremo in hanc urbem commigro. In qua, novus homo, & advena lucubravi hos breves commentarios, quos vobis do, dico, & addico: non tam fidens operi, pleniores enim extare scio, quam ut intelligatis, etiam in his extremis Galliae oris, Illustrissimo, Augustissimoque Principi Vindocinorum Duci parere provinciales, qui tamen non possint plurimum, velint tamen plurimum.

Reipublicae prodesse. Valete. Lectores

Non. Maij.

Dddd 3

P. GAR-



DE SERVITUTIBUS  
P. GARROS.

I. SUPERIORI, S.

**V** Ide Superior, amice optime, quanta sit inter nos sympathia & consensio. Nemo tua damnare potest, quin de meo iudicio detrahat; nemo tibi quicquam tribuit, cujus pars in me non aliquantula redundet. Ajunt te in literis bene à pueritia institutum. Tute scis nos prope æquales iisdē studijs, ab iisdē præceptoribus, sub eodem tecto imbutos fuisse: cum tu ab initio æmulus mihi esses, paulo vero postea & nomine & re ipsa superior. Ajunt te nobilem causarum patronum. Id negare nemo tunc potest quod omnes vident, at ego longe antea id prospexeram & prædixeram. Ajunt te magna omnium commendatione dignum. Ego in te laudando nunquam diminutus fui. Ajunt te ornamentum esse civitatis nostræ. Bene quidem, nam & hoc republ. si loqui posset, clara voce profiteatur, & mihi gratias agat, quod tibi ut civis noster esses, autor & princeps extiti. Hæc cum ita sint, quid mihi gratius accidere potuit, quam quod ad ingentes laudes tuas hunc de servitutibus tractatum tanquam magnum aliquē cumulum adjecisti? Nam, vere dicam, multos audiavi causas bene perorare: at bene jus interpretari hæc egregia laus est neq; tibi cum multis communis. Vnum est, cujus Lectorem admonitum velim, ne id faciat quod pleriq; librorum helluones, qui novos libros arripiunt legunt, abjiciunt: seq; satis vidisse putant, quod modo per transennam aspexerint. Ejuſmodi homines liber hic tuus in quo adstrictum & expressum genus scribendi es sequutus, sine fruge dimittet. Nisi forte tales sint, ut eis vel natura indulserit, vel excellens doctrina, usulq; diuturnus pepererit istā percipiendi celeritatem. At qui bene tua legerit, messem fructuosissimā collegerit. Vale Lectoræ.

SVM.



PRŌŌEMIUM.  
SUMMARI A.

583

- 1 *Quæ cura fuerit majorum circa prædia cum urbana, tum etiam rustica.*
- 2 *Servitutum nomine quæ tacite secutæ sunt venditum fundum, ob evictionem fundum non teneri.*
- 3 *Aliter quam hætenus explicata l. quod ad servitutes, ff. de evict.*
- 4 *Quo sensu responsum sit, servitutes nec in bonis, nec extra bona esse.*
- 5 *Quomodo excipiendum sit Pauli responsum in l. 1. ff. de servit. lega.*
- 6 *A Bartolo scripta servitutis definitio, asserta à neotericorum calumnijs.*
- 7 *Si quis ex prædijs suis præstare aliquod arundinis millia jusserit, et quacunq; sunt ei facultati similia, qualia sint.*
- 8 *Tres, trium capitum interpretationes l. fin. ff. quor. bon. l. 1. §. permittitur, ff. de aqua quos. et asti. et l. Mela, §. quidam libertus, ff. de alim. et cib. leg. 9. 10.*

PRŌŌEMIUM.

**M**Arcus Terentius Varro in libro quos de agricultura scripsit, deridet scriptores nonnullos, qui instituto de agricultura tractatu, de lapicidinis, figlinis, arenarijs, copiose scriberent : illa enim tametsi in fructu sint, nihilo tamen magis agriculturæ partes esse : atq; nominatim Marcum Catonem notat, qui & ipse de agricultura scripturus, tradiderit quemadmodum placentam facere oporteat, quo pacto libum, qua ratione pernas salire, quæ ad agriculturam non pertinent : cum de ea tractanti nihil sit aliud propositum, quam quæ sint in quoquo agro serunda & faciunda. Multo justius nos de multis nostræ ætatis scriptoribus queremur, de quibus illud vere dicatur.

*Inceptis gravibus plerunque & magna professis,  
Purpureis late qui splendeat, unus & alter  
Assuitur pannus : cum lucus, & ara Dianæ,  
Et properantis apud per amœnos ambitus agros,  
Aut flumen Rhenum, aut pluvius describitur arcus.  
Sed nunc non erat hic locus.*

Ingressi enim sermonem de hac, aut illa re, tam varia congerunt, adstruunt, & miscent : ut videantur cum Gorgia illo audacissimo sophista, de rebus simul omnibus dicturi. Insigniter vero peccatur ad eum modum à neotericis in hoc de servitutibus tractatu, cujus salebras, & asperitates, quæ multæ & magnæ sunt, cum instituerunt explanare : ita rem de re deducunt, ut sæpe nescias quid præcipue quæratur : nunc verborum significationes anxie examinantes, nunc alios etiam tractatus juris arrepta, vel

ex una,



ex una vocula occasione incondite affuentes, nunc mensurarum ratione ex vetere quodam scriptore transcribentes quasi de exemplari, & huiusmodi παρέρχους multis, credo ne parū scisse videantur, eorum me βιβλιολογίαν inscitam, quamvis ut illis videtur popularem & plausibilem: nemo spero dicet affectasse, tamen hic noster tractatus ἀποσχηδύ & sine apparatu ullo.

- I Magnum studium & diligentiam adhibuerunt veteres, \* ad urbanorum prædiorum constitutionem, situm modum, & statum disponendum, & ad urbium decorandum aspectum. Hinc illa, si quis murum ad alienum prædium ædificet, pedem derelinquat si domum, duos pedes, si sepulchrū condere, aut scrobem fodere velit, quantum profunditatis habuerit, tantum spatij relinquit: at vero oleam aut ficum, ab alieno, ad novem pedes plantato, *l. fin. fini. regun. ff.* Statum ac formam antiquorum ædificiorum custodiri debere, *l. qui luminibus. de servi. urb. ff.* & ædificare non licere, nisi intermisso legitimo spatio à vicina insula, *l. Imperatores eodem.* Ut demolitus domum negoriandi causa, quo plus sibi acquiratur, quia sic deformetur civitas ruinis, quique sic emit, singuli pretium quo domus distracta est præstent, *l. fin. de dam. infect. ff.* in publico si quis ædificaverit, ne cogatur tollere: sed pro solo pendatur vectigal. *l. 2. §. si quis nemine, ne quid in loco publ. ff.* Atq; huiusmodi, quorum exempla multa habemus in constitutione, quæ est ex libro Papiniani. *de offic. ædilium, sub titulo de via pub. & itin. pub. refici. ff.* Nec minore cura caverunt circa rustica: nam ad eorum cultum excitantes quemque, virum bonum cum laudabant, ita laudabant, bonum agricolam, bonumq; colonum. Et quo magis bene quisque coleret, proditum est, in dividendis agris bina tantum cuiq; fuisse assignata agri jugera, neq; cuiquam maiorem modum attributum. Elaborandum est ergo nobis in utriusq; eo diligentius, pretij enim & ædium, & fundorum bona pars, sunt prædiorum iura, quæ servitutes appellantur: adeo, ut qui liberum prædium vendiderit, id uti optimum maximumq; esse vendidisse dicatur, *l. qui uti optima. de rer. & verb. sign. ff.* decedere enim multū de pretio imposita servitute & fundi ius longe deterius fieri. \* Quod contrariū ei non est, quod de servitute quæ tacite secuta est venditum fundum responsum est, ejus nomine ob evictionem venditorem teneri non posse, *l. quod ad servitutes, de evict. ff.* non enim id eo dictum est, quasi non minuatur ius fundi imposita servitute, aut abesse emptori nihil intelligatur evicta servitute, cū sit responsum, quoties de servitute agitur, victū tantum
- 2



tantum præstare debere, quanto minoris emisset emptor, si scivisset servitutum impositam, *l. quoties. de edil. ff.* Neq; sic accipiendum est, ut non detur quidem de evictione actio, sed ex empto quanto minoris: quod pleriq; existimaverunt, quemadmodum cum sic recipit venditor qui sciret servitutum debere, *Itinera actus, quib. sunt, ut ita sint*, evictionis quidem nomine se liberat, sed quia decepit emptorem, empti iudicio tenetur, *l. qui libertatis. §. sed et si quis, de evict. ff.* illa enim verba, *Nec enim evictionis nomine quengnam in eo jure teneri. quod tacite soleat accedere.* Non modo denegat emptori actionem de evictione, sed & exempto quanto minoris, & redhibitoriam, & si qua alia ei succurri solet. In quo conturbari non debemus cum videatur iniquum non succurri emptori, qui si scivisset servitutum impositam, aut non emisset, aut certe minoris emisset, illa enim verba, \* *Si tacite secuta sunt*, ita sunt accipienda, ut ea servitus quæ vendicaretur ab alio, nec constituta, nec præstita à venditore unquam fuerit: sed debita ignorante eo. Quod si tum quoq; cum ignoravit emptor servitutum debere, & merito liberum credidit, quem longo tempore liberum possedit, nihilominus post venditionem vindicata servitute actionem ex empto quanto minoris, aut aliam adversus eum recte dari putes, cum non nisi ex empto actio detur etiam si scivit venditor servitutum debere, & in ea celanda improbara more versatus est, *l. 1. in fin. de actio. empt. ff.* an non injurium erit, adversus ignorantem venditorem eam actionem dari, quæ adversus venditorem dari solet qui callide fallere voluit, atque per fraudem, & imposturam decipere emptorem, ut sit & bonæ fidei venditoris, & dolosi eadem conditio, æquitati igitur erit magis consentaneum, ut in ea specie evicta servitute nulla detur adversus venditorem actio, satisq; sit, dum non uti optimus maximusq; fundus venierit, si qualis sit fundus, talis præstetur à bonæ fidei venditore, *l. cum venderes. de contrahen. ven. ff.* Illud vero quod responsum vulgo traditur, jura prædiorum nec in bonis, nec extra bona esse, *l. 1. de usufruct. leg. ff.* quam interpretationem recipiat, videamus:

Ait Iurisconsultus, *Nec usus, nec usufructus itineris, actus, viæ, aquæve ductus, legari potest: quia servitus servitutis esse non potest. nec erit utile legatum ex Senatusconsulto quo cavetur, ut omnium quæ in bonis sunt usufructus legari possit: quia id, neque ex bonis, nec extra bona sit.*

Quid? nonne & ad vendicandas servitutes, & ad tuendam libertatem actiones proditæ sunt confessoria & negatoria: confessoria, ei qui sibi servitutum

E e e

vitutem



vitutem competere contendit: negatoria, omnino qui negat: & rem bonis nostris intelligimur habere, cum possidentes exceptionem, aut amittentes ad recuperandam eam actionem habemus, *l. rem in bonis de acquir. dom. ff.* An non viæ, itineris, actus, aquæductus, pignoris conventi recepta est, *l. sed an viæ, de pign. ff.* Cum creditoris jus hypothecæ persequenti probandū sit, cum conveniebat, rem in bonis debitoris fuisse, *l. quæ nondum. §. quod dicitur eodem.* Num & actione Pauliana revocantur servitutes per fraudē non utendo amissæ, *vel ei. l. in fraudem. quæ in fraud. cred. ff.* tametsi id edictum ad eos tantum pertineat, qui patrimonium suum malo consilio diminuunt, *l. qui autem. quæ in fraud. cred. ff.* An non jura prædiorum à fundo separata, nec mensura, nec temporibus divisa, arbitrium familiæ herciscundæ veniunt, *l. arbor. §. fin. communi divid.* quam nos suo loco interpretabimur? An non deniq; ea jura recte quisque sua appellat, *l. ex meo. de serv. rust. ff.* \* Non insectabor hoc loco judicium cujusquam, neq; cujusquam nomen traducam, sed quilibet audendi in omnibus æqua potestas: is inter cæteros minus aberravit, qui non esse servitutes extra bona nostra credidit, quia cum qui servitute non constituta, uti velit, jure prohibeamus: non esse autem in bonis, quia servitus cur sit habitus, & fundi qualitas quædam, nulla sit pars bonorum nostrorum. Ego nusquam legi responsum, servitutes neque in bonis; nec extra bona esse: Id enim quod neq; in bonis, nec extra bona esse tradidit Paulus *l. de usu & usufruct. leg.* proculdubio ad constitutas servitutes non refertur. non enim de eo dictum est, qui debitæ sibi servitutis usum vel usufructum legasset, legatum enim tale fieret inutiliter, si enim per prædium tuum: quam ducere possum, ex ea aqua haustum alij cedere non possum, nisi i mihi per te liceat. *l. cum esset, §. per plurium. de servi. rustic. ff. l. in concedendo. de aqua plu. arcend. ff.* Porro nec servitutis ullus usus fructus intelligi potest, cum vix sit, ut servitutis fructus ullus æstimari possit, nisi si quod commodum in fructibus numeret, quod quis habiturus est, si uti servitute non prohibeatur, *l. videamus. §. final. de usur. ff.* & in tractatu servitutur id fructuum nomine computetur, quod intersit agentis servitute non prohiberi, *l. loci corpus §. in confessoriam si servit. vend. ff.* quemadmodum etiam, in petitionem hæreditatis servitutes non veniunt, quia nihil est quod eo nomine possit restitui, *l. & non tantum. §. fin. de petit. hæred. ff.* Verum illud Pauli \* responsum de eo intelligi debet, qui cum haberet fundum liberum, legato vicini fundi domino usu itineris, viæ, vel actus, fundi sui ju

minue



minuere voluit imposita servitute: eam enim servitutem cujus usum relinqueret, nec in bonis suis esse, nec extra bona, quia sua res nemini servit, *l. in communi. de serv. urbano. ff.* Atque ideo responsum est, eum qui plenam proprietatem habet, jus utendi fruendi quod separatum sit non habere, *l. uti frui. si usus fruct. pet. ff.* Sic multa alia dicuntur nec in bonis, nec extra bona esse, sed medio quodam genere, ex bonis esse: qui enim tibi comodatam, aut depositam apud te rem rapuit, quanquam huiusmodi non sint in bonis, nec extra bona, qui tamen ex bonis sunt, ut inter sua eas res non auferri, competit tibi ad eas recuperandas vi bonorum raptorum actio. §. sane in hac actione. *de vi bonor. rapt. Instit.* Sunt ergo in bonis servitutes, cum sint in bonis non solum quæ domini nostri sunt, sed quæ à nobis bona fide possidentur, & si quid est in actionibus, & persecutionibus, *l. bonorum appellatio. de ver. & rer. signific. ff.* Sed ea prædiorum jura, quæ, & qualia sint explicemus. Magna oritur hic turba inter interpretes, prodigiose invicem nescio an per ambitionem dissentientes, dum hic servitutem appellat onus prædio debitum, ille accidentalem habitudinem prædij, alius, habitum prædij, alius jus prædio inhærens, res novas semper molientes nimium accurato vel potius moroso nimium & curioso ingenio: mihi posuisse definitionem Bartoli sufficiet, & eam liberasse ab impetigine recenti: nam quo alio nomine Aristarchorum istorum animadversiones appellem? Sic igitur Bartolus, Servitus, est jus quoddam prædio inhærens, ipsius utilitatem respiciens, & alterius prædij jus, seu libertatem diminuens, quam \* ille multis illustrat juris civilis locis, quos hic recognoscere, & transcribere quod alij solent, quid aliud esset, quam Penelopes telam retexere? Venio ad ingratos, contentiosos, & contumeliosos istos neotericos, qui tam avide erimantur, & reprehendunt. Hæc, inquit, Bartol. definitio facile everti potest: nam si lex agro dicta non sit, agri natura servanda est, ut semper inferior superiori serviat, *l. 1. §. fin. de aqua plu. arcen. ff.* Hæc loci incommoditas, prædij superioris utilitatem respicit, & inferioris utilitatem minuit, servitus tamen non est, *l. 1. §. fin. de aqua plu. arcen.* Mirum est, acutos homines tam inepta reprehensione non pudefactos, arguti enim cum sint, cogitare debuerunt, in arduis & declivibus locis, omnem pinguedinem terræ ex fundo superiori ad inferiorem decurrere, ut sic, agri superioris declivis ficus magis sit ei incommodus, quam commodus, *l. 1. §. final. de aqua plu. arcen. ff.* Deinde, ut plurimum prodesse inferioris fundi domino derivatam ex superiore aquam ad

Eccc 2

irrigan-



irrigandum, *l. 1. §. ijdem ajunt aquam plu. 11. de aqua plu. arce. ff.* ut sic intelligi nō possit uter alteri serviat, utrius situs utilior, sed illud quod dicunt eam incommoditatem agri inferioris illis utilitatem minuere, prorsus caret judicio: nam id si est, una quoq; augetur superioris fundi utilitas, *l. de pupillo. §. Sextus 9. de nov. ope. nunc. ff.* at qui minuitur, pinguedine cum aqua deorsum decurrente: verum, quomodo imminutum poterit dici jus fundi, quod nunquam majus, aut auctū, quod nunquam minus fuit? Ideoque prædia quæ in suo naturali habitu possidemus, omnia libera appellamus: etiam ea, quorum conditio deterior fiat facto aliquo: nam tamen si ædes tuas tollendo obsceures meas, nihilo tamen magis servire dicuntur meæ, *l. cum eo. de serv. urb. præd.* Unde etiam fit, ut servitutis causam Iurisconsultus appellet imposititiā, *l. de pupillo. §. Sextus. 9. de nov. ope. nunc.* Verius ergo dicemus cum Iurisconsulto, in clivis magis agri naturam, quā aquam nocere, *l. 1. §. huic etiam illud. ff. de aqua plu. arce.* Ut prædia illa clivosa propter soli vitium quasi servire dicantur, *l. 1. §. final. de aqua plu. arce. ff.* quemadmodum ita servire dicuntur, quibus servitus imponi nulla possit, quod de locis publicis responsum est: quæ tamen si serviant nemini, servire tamen dicuntur privato cuique, jure scilicet civitatis: ut intelligamus, servitutis appellationem simplicem non esse, *l. 2. §. hoc interdictum prohibitorium. ne quid in loco public. ff. progrediamur.* Servitus, inquit Bartolus, est jus prædio inhærens. Contra vilitigatores, non inhære prædio, quia aquæ ductus tamen si servitus est, non semper prædijs inhæret, *l. 1. §. præterea Labeo de aqua quotid. & æsti. ff. Præterea Labeo scribit, etsi quidem ductus aquarum nō sunt fundi, quia quocunque duci possint, tamen ad hoc interdictum pertinere.* Sed peior est hic error superiore: nam qui ductus aquarum fundi non sunt, ij servitutum prædiorum numero non sunt: quia sunt personales, & ad hæredes non transmittuntur. Ex ea enim scriptura, *Trado, & dono tibi aquæ digitum, quæ in Isthmo est, aut ubicunque vis.* Usus aquæ personalis constituitur, quia ad hæredes non transmittitur, *l. Lucius Titius. de serv. rust. præd. ff.* Bartoli autem definitio ad personales servitutes non pertinet. Sic deinde Bartolus, *Servitus est jus prædio inhærens, ipsius utilitatem respiciens.* Insultant adversarij, quia servitus constitui potest etiam nō respiciens vicini prædij utilitatem, *l. ei fundo. de servitut.* Sed hic quoq; faciunt, ut intelligendo, nihil intelligant: nam tamen si, quoties nec hominum, nec prædiorū servitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valent, *l. quoties. de servitut. ff. ei tamē fundo*



fundo quem quis vendit, servitutem jure imponit, & si non sit utilis, *l. ei fundo. de servitut.* Hoc singulari ratione, quoniam habere possumus, & quæ nobis utilia non sunt: nam & mari quod natura omnibus patet, licet imponi servitus privata lege non potest: si tamen fundo quem vendi res legem dixeris, ne in eo, contra alium quem retinebat, piscatio thynnaria excerneretur, quia bona fides legem servari venditionis exposcit, obligari emptorem responsum est, *l. venditor. communia prædio. ff.* Quia aliud sit habere licere, aliud in alieno acquirere, qui enim in vendendo excipit, magis videtur suo jure uti, eo quod exceperit, quam jure servitutis ab alio constitutæ: Et, si fuit ei liberum, suam rem non alienando ejus omni commoditate uti & frui, an non ei fieret injuria, si quod in ea re vendenda exceperisset, per occasionem juris ei negaretur? Ratio enim juris, nemini qui sibi diligenter caverit, obesse debet, *l. debitor. ff. de separat. l. 1. de testam. manumiss. C.* Et tum magis videtur jus quod exceptum est non translatum in emptorem quam constitutum ab emptore: & hoc est quod dicit Iuriscōsultus. *Quædam enim habere possumus, & sic ea utilia non sint,* quasi qui exceperit, videatur hoc minus transulisse, & magis ex sese, & suo jure habere, quam ab emptore. Ita, licet nemini quam sibi possit quis servitutem recipere, *l. proprium solum. commun. præd. ff.* Tamen alienantes res nostras, ante traditionem, vicino servitutem excipere possumus: quasi enim rei nostræ legem dicimus, *l. in venditione. commun. præd. ff.* Non æmulo bor eorum plagiariorum pertinaciam in refellendis servitutum definitionibus, quas pro suis proferunt, cum à veteribus scriptoribus habeant quasi per manus traditas: sed quia mihi satis videtur asserta ab eorum calumnijs Bartoli definitio, glorientur per me licet in suis plagijs. Promunt etiam hic nonnulla de usufructu, usu, habitatione, & operis servorum, de quibus aliquando, non ut illi hic perfunctoriæ, sed ex professo peculiari & separato tractatu dicemus. In eo sunt plusquam ridiculi, quod de mancipiorum quoque servitute adsunt inania quædam, quasi ad hunc tractatum pertinentia, & de ea quæ à persona rei debeatur, quasi non omnes res hominum gratia comparatæ sint, *l. in pecundum de usur. ff.* Nam cum sint in hoc servitutum tractatu pene omnia ita difficilia propter nimiam subtilitatem, ut de plerisque, quæ in eo traduntur, merito quis dixerit, quod de suis libris, Μ. trocles, τὰ δὲ ἐν ἐνέγκῳ νεπέτρῳ φαντάσματα. quid opus est inculcatis alijs quæ ex re non sint, augere difficultatem rei? Illud commode tractatur, si mihi ex prædijs tuis præstari arundinis aliquot millia testamento jusseris,

E e e 3

aut si



aut si lapidem cedere in tuo permiseris, vel uvas premere, vel area tua ad frumenta cæteraq; legumina triturlanda uti, quia hæc servitutū instar habeant, nō esse tamen sæpe responsum sit. *l. Cajus, de annuis legat. ff. quælia tandem sint.* Accursius, *in l. pecoris, de servit. rust. ff. cui ad stipulatur Bart.* ita rem omnem absolvit, ut istiusmodi jura constituta aut legata habenti prædium, servitutes sint prædij, licet ad hæredes non transmittantur: si non habenti prædium vicinum, jura sint personalia. Hæc merito à recentioribus recepta non sunt, ab illis tamen sunt ex falsis causis damnata. Nos cum Iurisconsulto dicemus, legatis aut constitutis illis juribus, servitutem constitutam non videri, neq; in personam, neq; in rem, *l. cuius. ff. de annis leg. \** Testator enim Potitiani mei prædij ex prædij suis Lucianis legaverat annua arundinis millia trecenta, atq; ita, qui prædia habebat prædium habenti, respondet tamen constitutā servitutem non videri, neque in personā, neq; in rem. quanto minus tum, quando non habenti prædium tale quid legatum est? in qua lege obiter annectabis, ante verba illa. *Ex prædij Potitiani, expungendam esse particulam Ex, quod ex posterioribus verbis legis ostenditur, cum ait, sed si dei commissi petitionem competisse ei, cui prædia Luciana legata sunt, non enim conjungit Potitiana cum Lucianis, quod in vulgari lectione male initio legis factum est. Deinde, si constitutis illis juribus servitutem constituisse dicimur, ea aut personalis erit, aut in rem, porro personalem constituisse dici non possumus, quia non usumfructum, non usum, nam cum ex eo quod ex fundo redactū est pars legatur, ususfructus legatus non est, l. defuncta. §. Sempronio. de usufruct. ff. Ex eo enim quod redactum est qui partem legat, partem rerum corporaliū legat. notat Accursius in l. si quis ita, de usufruct. ff. ususfructus autem & usus, ut & cæteræ servitutes, jura sunt. Sed quid argumentis opus est, cum tam dilucide exposuerit Iurisconsultus, quod distent horum jurium legata ab usufructu? l. fundi Trebatiani, de usu, & usufruct. leg. ff. & servitus quæ in rem sit illis legatis nulla contineatur, cum ad hæredes ut dixi, non transmittantur, contra recentiores, jura hujusmodi servitutes esse, Baldum, & Fabrum sequuti contendunt. Primum, quia dantur in quemcunq; possessorem, & à quocunq; vendicantur l. ergo, §. final. de servitut. rusticor. ff. contra naturā personalium obligationum, quæ fundum non sequuntur. l. fin. §. final. de contrahenda emption. & venditio. ff. sed nihil eo evincunt: Nam Iurisconsultus, in l. ergo, de servit. rustic. ff. cum ait, vindicari posse jus pecoris pascendi, spectat quod initio proxime præce-*



præcedentis legis dixerat, pecoris pascendi servitutem, si prædij fructus maxime in pecore consistat, prædij magis, quam personæ esse. Ideo nihil mirum, si addat vendicari: quia fundo, & à fundo debeat, & perpetuo debeat: quod nemo recte dicet, si persona demonstrata est: Primum, quia si demonstratæ personæ jus vindicandarum servitutum tribuimus, fatemur ei quæsitum jus in rem servientem, vendicatio enim est in rem actio: si ei in rem jus quæsitum est, alienans fundum suum jus illud transfert: jura enim realia in emptorem transeunt etiam tacite. *l. si aquæductus, de contrahend. emptione, ff.* At quod personis datur, ut non ad hæredem, ita nec ad emptorem, aut aliū singularem rei successorem transfertur, *l. 1. §. permittitur de aqua quoti. & æsti. ff.* quod inquit, personis datur cū personis amittitur: ideoq; neq; ad aliud dominum prædiorum, neq; ad hæredem, vel qualemcunq; successorem transit. Præterea, demonstrata persona cui servitus debetur, non plus juris habet in ea servitute, quam fructuarius in servitute fundo fructuario debita: cū neuter ad hæredem quicquā transferat: at exploratissimum est, fructuarium vindicandæ servitutis jus non habere. *l. 1. & l. uti fini. §. utrum autem, si usus fruct. pet. ff.* Iam personis quod debetur, adversus omnes vindicari jura non permittunt. *l. cum precibus. de rer. permut. Codic.* nisi in perpauca, & singulari jure, ut in eo cui dederam ea lege, ut mihi alimenta præberet: lege enim si non obtemperet, mihi non conditionem solū, sed vendicationem quoq; Divi principes in hoc casu, scilicet propter insignem perfidiam dandam esse sanxerunt. Constitutio est Imperatorum Valeriani & Galieni, in *l. 1. de donatio.* quæ sub mod. Codic. Quod secundo loco objicitur, multo est levius: sic enim colligunt, pro his concessionibus possessorum competit. *l. 1. §. præterea illud, juncto §. permittitur, de aqua quotid. & æsti. ff.* Possessorium \* autem pro juribus personalibus minime datur. *d. l. si. quor. bonor. ff.* nam interdictum quorum bonorum adversus hæreditarios quidem debitores non datur *d. l. si. quorum bonor. ff.* quin, nec nisi adversus duo tantum genera possessorum, qui vel pro hærede, vel pro possessore possident. *l. 1. quorum bonor. ff.* quod copiosius explicat Theophilus, in *titul. de interdictis*, §. *sequens divisio.* debitor autem hæreditarius non modo nihil possidet hæreditarium, pro hærede, aut pro possessore sed omnino nihil hæreditarium possidet quoquomodo, sed tantum hæreditati debitum quorum longe diversa causa est *l. videamus, §. si actionem de usufr. ff.* præterea de qua re possessorium dicimus, in ea petitorium spectamus: sed adversus de-  
bitores.



- bitores hæreditarios unam persequimur debiti solutionem. Denique, nomina hæreditaria incorporalia sunt, tametsi id quod debetur plerumq; corporale sit : *Instit. de rebus corporeis & incorporeis. in princ.* sed interdicto quorum bonorum persequimur tantum corporum possessores : quo sensu excipi debet *l. final. quor. bonor. ff.* quod & Bart. docet in *l. 1. §. quod ait prætor* : aut dolo, *quor. legat. ff.* Et quod dicunt, pro his concessionibus possessorium competere, ex *l. 1. §. permittitur, de aqua quotid. & æstiv.*
- 9 Illud \* non dijudicant satis diligenter, singulare enim est eo loco, ut concessionibus illas personales interdicto tueamur, quia illud interdictum de ea tantum aqua propositum est, quam princeps ducere permisit, in quo est singulare, ut illud interdictum non quemadmodum cætera, causam præparet, nec ad temporariam possessionem pertineat. *l. 1. §. meminisse, de aqua quotid. & æstiv.* sed & proprietatis causam, & rei persequutionem contineat, & nonnulla alia interdicta, *l. 2.* ubi Accurs. copiose de his, *interdict. ff.* Superiora omnia confirmantur ex *l. Mela, §. quidam libertis, de aliment. legat.* quæ in hac quæstione est omnium celebratissima : in qua legatum aquæ non servitutem, sed debitum personale continet. Cujus rei multæ sunt ibi causæ : & quia alimenta primum, deinde conjuncta scriptura aquam testator legavit : sic enim scriptum est. *Quidam libertis suis ut alimenta, ita aquam quoque per fideicommissum reliquerat*, ut ex conjunctione legati alimentorum, intelligamus legatum aquæ conjuncta scriptura factum, personæ relictum esse : sic nummorum legatum specie nummorum non demonstrata, cæterorum legatorum contemplatione interpretatur Iurisconsultus, *l. qui non militabat, §. Lucio Titio, de hered. instit. l. si servus plurium, §. fin. de leg. 1.* deinde ex regionis natura, quia inquit : *Proponebatur in regione Aphrica vel Egypti res agi, ubi aqua venalis esset*, ut ex natura regionis solum emolumentum spectatum in fideicommissio intelligamus, hoc est, aquam relictam esse, aut si ea præstari non posset, quanto quis sibi aquam comparaturus esset : sicut dicimus quædam esse quæ more provinciarum coercionem admittunt, cum in alijs provincijs impune fiant. *l. saccularij, §. sunt quædam, de extraord. criminib. D. de Nil. agg. non rumpend. C. l. unica.* Et quia legato illo aquæ continetur, quanto quis sibi aquam comparaturus esset. *Non videbitur*, inquit, *inutile esse fideicommissum quasi servitute prædij non possessori vicinæ possessionis relictæ.* Quia hic nulla intelligatur relictæ servitus, non quæ in rem sit, quod colligimus ex conjunctione legati alimentorum, non etiam quæ



quæ personæ sit. *Quia tamen si hauritus aquæ, vel pecoris ad aquam appul-  
sus est servitus personæ, tamen ei qui vicinus non est inutiliter relinquitur,*  
quæ periodus conturbavit, & percussit omnium ingenia : ut aliquos non  
puduerit affirmare contextû illum verborum depravatum esse, & corrupte  
legi duobus locis. Mihi nihil immutandum videtur, verum illud tantum  
meminisse oportere, non satis constituisse inter veteres Iurisconsultos ha-  
benda ne essent inter prædiorum rusticorû servitutes aquæ hauriendæ aut  
pecoris ad aquam appellendi jura, & similia, §, *inter rusticorum. de servit.*  
*rust. præd. & urba. Instit.* unde illud est, ut servitus pecoris pascendi præ-  
dij magis, quam personæ videatur ita demum, si prædij fructus maxime  
in pecore consistat : ut videri possit spectata magis prædij, quam personæ  
utilitas. *l. pecoris. de servitu. rust. ff.* Illud etiam, ut fundum quem quis so-  
lum habet vendendo, excipere possit, ut pascere sibi in colicet, quanquã  
excipere quod prædij sit, non possit, sed tantum id quod personæ sit, quia  
tum, excepto jure pascendi videatur excepisse quod personæ, non quod  
prædij sit. *l. si quis uvas, de usufruct. ff.* Cujus rei ea est ratio, ne cum reli-  
quis arolemur, quia tum usufruct. fundi acquisitus intelligitur acquisito  
jure pascendi, cum fundi servientis fructus omnis in pactione consistit. *ar-  
gum. l. defunctus, §. fin. de usufruct. ff.* hinc illud, ut venatio in fructu non  
sit, nisi omnis fructus fundi ex venatione constet, *l. venationem, de usur. ff.*  
Ex quibus intelligimus, servitutes pecoris pascendi, & aquæ hauritus, præ-  
dij, & personæ esse, & si liceat dicere *ἀμφότερα*, sed tamen ut maxime per-  
sonæ sint, ei qui vicinus non sit, inutiliter relinqui, in quo genere sunt ser-  
vitutes gestandi, vel in tuo uvas premendi, vel area tua ad frumenta, vel a-  
lia legumina exprimenda utendi, & his similia. hucusq; adumbravi, si non  
expressi servitutis naturam, quantum lustraturis mecum locos hujus rubri-  
cæ difficiles per singula capita, necessarium est.

## S V M M A R I A.

- 1 *Servitutum, cur aliæ personarum.*
- 2 *Aliæ rerum appellantur.*
- 3 *Et hæ dicuntur interdum non esse fundi?*

## MARTIANVS L. I.

Servitutes aut personarum sunt, ut usus, & usufructus : Aut  
rerum, ut servitutes rusticorum & urbanorum.

F f f f

Quæ



QUAE diligenter & accurate ab interpretibus scripta sunt, eorum hic frustra expectabitur quicquam. Non enim veterum commentarios transcribere quod à multis fit, sed quod Antigonus dicebat, post illos, qui fruges optimas demessuerunt, culmos legere constitui.

- I Servitutes \* ergo aut personarum sunt, quæ non modo sic appellatæ sunt quod personæ cohæreant, & una cū persona finiantur, quod ab omnibus interpretibus traditum est: quanquam illa quoque, & præcipua est ratio, sed ideo quoque quod incipere sine persona non possint, ex quo fit ut servus hæreditarius inutiliter usumfructum stipuletur. *l. usufructus, de stipulat. servor. ff.* quoniam in eo factum personæ desideretur. *l. hæreditas, de acquir. rer. domin.* Consistit enim in fruendo, hoc est facto aliquo ejus qui fruitur. *l. prima, quand. dies usufr. leg. ced. ff.* adeo ut fructus fructuarij non fiant antequam ab eo percipiantur, etiam si ab eo solo separati sint. In quo est fructuarij, quam bonæ fidei possessoris deterior conditio. *l. qui scit, §. præterea, de usuris, ff.* Præterea personæ appellantur, quia tamen si ad eas persequendas in rem actiones sint proditæ. *l. si servit. vendic. ff.* tamen sicuti sublata semel personalis obligatio amplius restitui non potest. *l. qui res, §. arcam, de solut. ff.* ita servitutes personarum re mutata in perpetuum pereunt: veluti ædificio diruto, cujus usumfructus mihi debetur, adeo extinguitur usumfructus, ut si iidem tignis, & cæmentis repositum sit, nihilomagus restituatur usumfructus, ut nec personalis obligatio. *l. quid tamen, §. non tantum. §. nam & si domus, de usufructu. ff.* quod non est in servitutibus prædiorum, sublatum enim ædificium, ex quo stillicidium cadit, si in eadem specie & qualitate reponatur, idem ædificium intelligitur. *l. servitutes, §. si sublatum, & l. si testamento, de serv. urb. præd. ff.* quæ disputabo fusius in eo contractu, quem de usufructu, usu & habitatione adorno.
- 2 Aliæ porro \* sunt servitutes rerum, appellatæ rerum servitutes non modo quod ad omnem successorem transeant, quanquam id quoque verum est, sed etiam quia has servitutes non homines debeant, sed res. cui consequens est, ut liceat domino servientis fundi rem derelinquere, & ita præstanda servitute liberari: quod est animadversione dignū, *l. & si forte, §. Labeo autem, si servit. vend.* & in multis servitutibus utilitatem habet: qualis est illa quæ oneris ferendi causa imposita est, quam qui debet, cogi potest parietem reficere ad onera vicini sustinenda. *l. & si forte, §. etiam de servitute si servit. vendi. ff. l. eum debere, de servitut. urbanor.* Cæterum si malit rem derelinquere, id ei liberum est, quia servitutes rerum non homines



mines debeant, sed res; homines autem si deberent, ut maxime cedere locis  
& res à se abdicare parati essent, nihilomagus liberarentur. *l. sed cum fru-*  
*ctuariis, de usufruct. ff. l. is cum quo, de aqua plu. arcend. ff.* sunt ergo hæ  
rerum servitutes, quia illas non homines debeant, sed res rebus. Quod \* si 3  
est quo sensu dictum est à Iuriconsulto aquæductum fundi non esse. *l. 1. §.*  
*præterea Labeo. de aqua quot. & æli. ff.* separatum à fundo, in difficili illo.  
*§. aquarum iter. l. arbor. com. dividun. ff.* Hæc certe magis inspectione di-  
gna sunt, quam quæ hic nonnulli incondite deblaterant, de servitute quam  
Deus irrogavit Cham, de servitute tabellionum, ascriptitiorum, & hujus-  
modi: sed quod ex Labeone utrobiq; relatum est de jure aquæ ducendæ  
separato à fundo, difficultatē non habet: ductus enim aquarum fundi non  
esse dixit, cum quocunque duci possent, quia eo casu usus aquæ personalis  
est, *l. Lucius. de servit. rust. ff.* cum nullius singularis fundi spectata est u-  
tilitas. Nam & cum indefinito & indeterminato usu ædibus tuis mihi uti  
permisisti, hæredes tui mutare voluntatem possunt: quasi precario utar.  
*l. Lucius, de donat. ff. quod & supra attigi.* Cætera quæ scribuntur, in *l.*  
*arbor, §. aquarum iter, commun. divid. ff.* non sunt perinde facilia, sed ea,  
in *l. viæ, hoc titul. commodius exponemus.*

S V M M A R I A.

- 1 Vnus ex dominis cur servitutem constituere non potest.
- 2 Si alterius quoq; jus sibi præripit, quæ sit adversus illum cautio.
- 3 Item quam ob causam proprietatis dominus ne consentiente quidem fructuario ser-  
vitutem imponere potest.
- 4 In qua tandem specie verum sit meum esse, quod cum alio commune habeo.
- 5 In imponenda servitute, etiam eorum quibus jam debetur, voluntatem exquiri,  
sed non semper.
- 6 Inter duos communicatis prædijs quæ mutuo servirent, ab altero servitus alteri re-  
mitti non potest. (servitus)
- 7 Quod si fundo communi serviens fundus in commune redemptus sit, extinguatur.
- 8 Cum per communem fundum unus ex dominis servitutem constituit, novissima de-  
mum cessione superiores confirmantur: idque qualem vim ac potestatem habeat in-  
terpretatio, *l. receptum, com. præd. ff. satis ostendit.*

U L P I A N V S L. II.

Vnus ex dominis communium ædium servitutem imponere  
non potest.

VAlde \* compendiosa est hæc lex, sive utilitatem spectes, sive brevi- 1  
tatem, Ffff 2



tatem, & æquitatem summam habet. Æquum est enim ut in re communi nemo dominorum facere quicquam invito altero possit : neq; jure domini, quia in pari jure potior sit causa prohibentis. *l. Sabinus. comm. divid. ff.* neq; jure servitutis, quia res sua nemini serviat. *l. in re cōmuni. de serv. rust. ff.* ac tametsi qui partis pro indiviso dominus est, is totius rei dominus quodammodo intelligitur : & quod communiter habet in re quasi in solidum habet. *l. is qui duas, de servit. leg. ff.* tamen re vera prædia dicimus aliquorum esse, non utiq; cōmuniter habentium ea, sed alio aliud habente, *l. littus. §. prædia. de verb. & rer. signific. ff.* Quid \* ergo si unus ex socijs alterius socij jus sibi præripiat, & quasi solus dominus sit, ad suum arbitrium uti re cōmuni velit, quomodo adversus illum experiemur ? Plerumque propter immensas, inquit, contentiones hujusmodi res ad divisionem pervenit : sed & per cōmuni dividundo actionem consequitur secius quominus opus fiat, aut ut id opus quod fecit tollat, si modo toti societati prodest id opus tolli, sed & si inter me & te communes sint Titianæ ædes, & ex his aliquid non jure in alienas ædes meas immissum sit, nempe tecum mihi agere licebit, aut rem perdere. Idem fiet, si ex proprijs tuis ædibus in communes meas & tuas ædes quid similiter esset projectum : mihi enim soli tecum est actio. Quæ Iurisconfulti verba ideo adscribere placuit, quia & me exercuerunt diu, & à paucis intelligi credo. Mihi sic videtur. Uno ex socijs in re cōmuni invitis cæteris faciente, eū jure quidem servitutis prohiberi non posse quominus faciat, propter ea quæ supra diximus : sed recurrendum ad divisionem, & ea facta, in parte fundi mihi adjudicata quæ cum pro diviso mea sit, jam pars non est, sed totum. *l. recte dicimus. §. quintus de verb. & rer. signific.* negatoria actione recte à me prohiberi, cum cæteros omnes tum eum qui socius fuit. Sed & si communem rem nolis dividi, possum per cōmuni dividundo actionem consequi quominus opus fiat. nam actione communi dividundo non illud agitur tantum ut res dividantur, sed illud etiam, ut in re cōmuni socij invicem sibi præstent omnia quæ ex bono & æquo sint. *l. si ædes. communi dividun. ff.* aut si jam facto opere ea actione agam, id consequar, ut id opus quod fecit socius tollat : sed ita demum, si toti societati prodest id opus tolli. Nam si exempli gratia, cum ædes vitium facerent, eas refeceris, aut tale quoddam opus necessarium vel utile toti societati, conventus id non tolles. *l. si ædibus. de dam. infect. ff.* Quod si ex ijs ædibus quas tecum communes habeo in alias ædes meas proprias immissum sit, mihi inquit tecū agere licebit, aut rem perdere, quib. verbis non

non



non illud dicitur, quod ineptissime Bartolus, Angelus, & alij fere omnes existimant, ab uno ex socijs licet stipulatione aut alia conventionē nō possit, præscriptione tamen communi fundo servitutem acquiri posse: quoniam, verba illa corruptissime leguntur. quia inepte dicitur, licere rem perdere. Locus ille mihi sic restituendus videtur, ut non perdere, quod habemus omnes, sed partiri legamus. depravationem enim arguit vel vocum affinitas, illud igitur dicit eo loco Pomponius. Si ex communibus tuis & meis in proprias meas aedes immissum quid sit, mihi tecum agere licere, non cōmuni dividundo ut in lege proxime præcedenti, quod intelligimus ex verbis illis postremis legis, *mihi enim soli tecum est actio*, quia hic alteruter sociorum propriarum aedium jus tueatur, & communi dividundo iudicium non nisi de re communi datur. *l. 1. vers. denique. commn. divid. ff.* sed licere agere, negatoria actione scilicet, illam enim intelligimus ex genere rei quam tractat. *l. Imperator. de in diem addictio. ff.* aut rem partiri licere, & ad divisionem venire: & in re demum divisa, experiri adversus illum qui nuper socius fuit. Quemadmodum si communem fundum ego & tu habemus, & vicinum fundum ego solus, si quid malitiose circa fines commiseris, consulit Iurisconsultus, ut vel communem, vel proprium fundum alienum, ut experiri post alienationem possim. *l. sed & loci. §. si communem. finium regundor. ff.* Illud notandum intelligitur, *cur in l. sed & loci. §. si communem. fin. regund. ff.* non competere finium regundorum iudicium nō modo directum, sed ne utile quidem. *at in l. sed & si de serv. urb. ff.* agere licere dixerit Pomponius, cuius utrumque responsum est. Et mihi quidem ejus rei ea videtur ratio, quia in actione finium regundorum proprietatis causa agitur, aut si inavis, proprietatis controversia cohæret id iudicium, *l. si quis super sui juris. fin. regundo. C.* & in personam pro vindicatione rei est. *l. 1. finium regun. ff.* Et quod communiter socius habet, id jure eum habere quasi in solidū constitit. *l. si is qui duas de servit. leg. ff.* unde si communem fundum ego & tu habeamus, & vicinum fundum ego solus, qui adversum te finium regundorum iudicium accipiam, quod in personam est pro vindicatione rei, nempe vendicabo id quod pro in diviso & meum est, & à me possidetur: quod per absurdum esset: cum ei qui possidet nulla sit prodita in rem actio. *§. æque, de actio. Institut.* & hoc est quod Iurisconsultus ait. *in l. sed & si loci. §. si communem. finium regundorum. ff.* Et scribit Pomponius non posse nos accipere, quia ego & socius meus in hac actione adversarij esse non possumus: sed unius loco habemur. Alia quocūque potest:



potest ratio assignari, quia si finium regundorum iudicio adversus socium experiar, duorum personam repræsentor, & refero. si spectes fundum meum peculiarem & proprium cuius fines tueor, actoris: si communem fundum, cuius coerceri fines desiderem, rei: unus autem duorum vicem sustinere non potest. *l. si plures sint. de pact. ff.* at in specie legis *sed & inter. de servit. urbanor. ff.* adversus socium qui ex communibus ædibus in peculiares meas quid immisit, agere negatoria possum. Quia tum, de eo tantum quod non jure à socio factum sit tollendo quaeritur. Et eorum responsum is mihi videtur esse sensus, tibi Lector, erit liberum non sequi nostrum in hac re iudicium. sed redeamus unde sumus digressi. Unus \* ex dominis communibus ædibus servitutem imponere non potest. ejus rei ea est ratio, quia in servitute constituenda omnium est voluntas spectanda, quorum jus minuitur, *l. in concedendo. de aqua plu. arcend. ff.* Dices, si satis est exquiri eorum voluntatem, quorum interest, cur non consentiente fructuario proprietatis dominus servitutem imponere potest? Non enim potest. *in l. sed & si. §. fin. de usufruct.* Subjiciam verba, quia mihi videntur digna interpretatione. *Sed nec servitutem imponere fundo potest proprietarius, nec amittere servitutem: acquirere plane servitutem enim posse etiam invito fructuario Iulianus scripsit, quibus consequenter, fructuarius quidem acquirere fundo servitutem non potest: retinere autem potest. & si forte fuerint non utente fructuario amissa: hoc quoque nomine tenebitur. Proprietatis autem dominus consentiente ne quidem fructuario servitutem imponere potest.* Principio quæ dicuntur facilia sunt. illa vero, quibus consequenter, &c. non æque. quomodo enim consequuntur? Recte, si expendas paulo diligentius. Nam si acquirere servitutem potest proprietarius etiam invito fructuario, quod prædixerat ex Iuliani sententia: valde fuit consequens, ut non possit fructuarius fundo fructuario servitutem acquirere. Nam si posset, proprietarius eo invito non posset. Æqua enim si utriusq; potestas est, alter sine altero acquirere non potest. *l. proprium. com. præd. ff.* quod addit, *proprietatis autem dominus ne consentiente quidem fructuario servitutem imponere potest.* Id præter omnium opinionem dictum est. Nam cum alterutrius tantum interesse possit non imponi servitutem, utroq; consentiente quid impedit servitutis constitutionem? hunc locum prætervolaverunt interpretes nimium celeriter. Nos quos dicitur proprietatis dominum ne consentientem quidem fructuario servitutem imponere posse sic excipimus, ut non de qualibet servitute verum sit, sed de ea tantum quæ formam



nam, aut naturam rei mutet, ut sint illa. *Nisi per quam deterior fructuarij conditio non fiat*, uno contextu legenda : in quibus illud quoq; intelligere debemus, in servitutibus personarum tum demum vere dici deteriorem conditionem earum fieri, cum rei forma aut natura mutatur. Cum in servitutibus prædiorum etiam tum vere deterior servitutis conditio dicatur, cum sit gravior servitus, tametsi rei substantia non mutetur. Nam si stillicidium acquisitum est, altius tolli potest, quia levior fit eo pacto servitus. Inferius demitti non potest, quia sit gravior servitus. in qua specie responsum est, meliorem vicini conditionem fieri posse, deteriorem non posse, *l. servitutes quæ in superficie. §. stillicidium quoquomodo. de serv. urba. ff. l. & si forte. §. fin. si serv. vend. ff.* Cujus contrarium in servitute personali constitutum est. Quia deterior & fructuarij & usuarij causa fit etiam in meliorem statum re commutata. *l. hætenus. §. fin. & l. sequenti. de usufruct. ff. l. fin. de usu & habit. ff.* idcirco tam varie, quia rei specie commutata cujus vel usumfructum vel usum habes, & ususfructus extinguitur : prædiorum vero servitutes nihilominus peti possunt specie commutata. *l. repeti. §. rei mutatione. quib. mod. usufruct. amitt. l. servitutes. §. si sublatum. de serv. urba. præd. ff. l. si eo loco. si servit. vend. ff.* illud autem quod de proprietatis domino dictum est, ut ne consentiente quidem fructuario servitutem imponere possit : ad eas tantum servitutes pertinere quæ rei speciem vel formam mutant argumento est, quod mox excipit, ut religiosum locum facere consentiente fructuario possit : tametsi tum rei species mutetur. *l. locum autem. de usufruct.* Exceptiones autem esse de regula vulgaris est, quam ut probari debeat. Sed cur eas servitutes quæ rei speciem mutant imponere non potest proprietarius consentiente fructuario ? Eius rei ea est ratio, quia ut supra dixi ea imposita servitute interiret ususfructus, quod noluisse fructuarium conjicimus, quia non dixit : Quod autem voluit, non potuit : & in uno voluntate deficitur, in altero facultate, quod in dissimili specie responsum est. *in l. quoties. de hære. institut. ff.* Dicet quis, usufructu ab hærede relicto potest hæres fundo fructuario vel servitutem imponere, vel prædia vicina liberare, quo casu, fructuarius non aliud quàm quod sua interest petere ab hærede potest. *l. si ab hærede. si usufruct. petat. ff.* quod ergo solus proprietarius potest, quomodo non potest consentiente fructuario ? Multos lex illa torlit, commodissime tamen dicetur, hæredem à quo relictus est fundi hæreditarij ususfructus, ante constitutum usumfructum servitutem ei fundo imponere, quia in reliquis quidem



dem legatis traditiones ab herede factæ ad tempus aditæ hereditatis referuntur. *l. proinde si cert. petat. ff. legatum vero ususfructus non perinde retro agitur: quia cedere non intelligitur, neq; à morte testatoris, neq; ab adita hæreditate. l. unica. §. libertatib. de cad. toll. C.* Et quia ususfructus in fruendo, hoc est factu aliquo consistit. *l. unica quando dies ususfructu. leg. cedat. ff.* Deniq; de usufructu cum loquimur, semper intelligimur loqui de constituto usufructu. *l. 1. versic. sed ita demum. quibus modis usufruct. vel us. amittatur. ff.* ut mirum non sit, si antequam hæres induxit fructuarium in fundum, quo facto demum intelligitur constitutus usufructus. *l. 1. §. dare de usufruct. ff.* potest fructuario fundo servitutem imponere: nam ipso jure id potest, unde est ab usufructuario, hoc quod interest ab herede servetur. *l. 2. si usufruct. petatur. ff.* quasi ipso jure hæres id potuerit, sit tamen æquum fructuario succurri. \* Sed unum ex dominis cōmanium ædium servitutem imponere nō posse falsum ex eo videri potest, quod nostrum quoq; jure id dicimus, quod cum alio commune habemus. *l. pupillus. §. fin. de rer. & verbo. signific. ff.* quod quam interpretationem habeat hic attingitur, vereor ne à timidis, remq; non exacte satis intelligentibus, dum alius proprie non videri meum quod cōmune sit existimat, sed ex ficta quadam interpretatione. Alius meum esse, sed respectu partis meæ tantum. Alius non simpliciter, sed secundum quid. quæ omnia sunt dubitantium somnia. Mihi videtur proprie meum esse quod mihi cum alio commune est. sed in ijs tantum, quæ sine incommodo sociorum in re communi facere possum. Unde illud ( quia divortij faciendi potestas ex lege Julia de maritandis ordinibus libertæ quæ patrono nupta esset adempta erat ) ut qui cōmunem libertam habuit, ad beneficium legis Juliæ solus admissus sit, licet alterius quoq; sit liberta. *l. illud. de ritu nupti. ff.* quia scilicet sine incommodo socij maneat nupta socio. Nec advertatur, quod ex plurib. socijs uno necato de communi servo haberi publica quæstio solet: quodq; in Syllaniano Senatusconsulto domini appellatione pro parte dominus contineatur, *l. 1. §. domini, de Senatusconsult. Sylla. ff.* cum videri possit socijs injuria fieri quorum servus torquetur. Non enim magis interest aut necari, aut h. redum ejus supplicium de communi servo sumi: aut quæstionem haberi, quam sociorum qui vivunt: cum aliter nulla domus tuta esse possit, *leg. prima, ad Syllani. ff.* quia vel quæstione, vel supplicio, prospicitur superstitum sociorum vitæ, & incolumitati, tota familia exemplo deterrita. Quemadmodum in simili specie responsum est militi adver.



adversus venditionem quam fecerat restitui postulanti, ejus interesse ratas manere venditiones à se factas. Ne, si quando ipse quid emerit eadem lege conveniatur. *l. ratas. de rescind. vend. C.* Sed in imponenda servitute non modo omnium dominorum, sed etiam eorum quib. jam est constituta servitus voluntas exquirenda est. *l. in concedendo. de aqua plu. arcen. ff.* quod ita demum verum est, si jus eorum minuat. si enim aquæductus vel aquæ haultus sufficiens est: potest etiam pluribus per eundem locum concedi. *l. rusticorum. §. si aquæductus. de servitut. rustic. ff.* & in eo consentiunt omnes. Sed \* cum receptum sit ut plures domini vel non pariter cedentes fundo communi servitutem & imponant, & acquirant: cur communicatis inter duos prædijs, ab altero, servitus alteri remitti non potest: quemadmodum per personam electam augere numerum eligentium dicimus in cap. cum in jure peritus. de elect. extr. & actorem universitatis, cui experiri ab ordine concessum est, cum duæ partes decurionum interfuerint, connumerato inter eos eo quoq; qui decernitur. *l. plane. quod cujusque universitatis nomin. vel cont. eam agatur. ff.* Difficilis est hic locus, ejus tamen ratione exquirentibus nulla potest reddi aut compendiosior, aut verior ea, quam in ox ibidem subdit: cum id fieri dicit prædijs pro indiviso possessis, quoniam non personæ, sed prædio debeatur servitus. Nam si communiter habeantur prædia, fieri necessario, ut in omnibus eorum partibus vel minimis, aliqua pars mea sit, alia quoq; pars tua sit. Sic enim si ex æquis partibus fundum mihi tecum commune tu & Titius possideatis certis regionibus, non à Titio totum semissem petere debeo, sed à singulis, te, & Titio, quadrantem. quoniam in omnibus partibus aliqua necessario mea sit, *l. Pomponius. de rei vendic.* Et cum duo hæreditatem possident, & duo sint qui partes ad se pertinere dicant, non singuli à singulis petere debent: puta primus à primo, secundus à secundo. sed ambo à primo, & ambo à secundo. neq; enim alter primi, alter secundi partem possidet: sed ambo utriusque. *l. 1. §. quinimo si pars her. pet. ff.* Sic manente societate servitus quæ fundo communi debetur, tibi à me remitti non potest, quoniam ita mea sit, ut æque tua quoq; sit. & si quid aliud fundi est, quale quale sit. Id tamen efficere mihi eram & nimiam diligentiam juris, quam ratione stricti juris appellamus: aperte demonstrat Iurisconsultus in *l. 1. §. si ego, & §. item si cum me, si pars heredit. petatur ff.* & adversi illam officio judicis consuli. Quæ stricti juris ratio. in *l. si unus. de servi. rustic. ff.* eo magis liberationem impedit, quod uterq; fundus & is qui ser-

G g g g

viret,



- viret, & cui servitus deberetur, proponebantur communes esse: ex eo enim alterum ex socijs servitutem alteri remittendo seipsum magis spectare videri. Sed \* cum non extinguatur servitus communicatis prædijs mutuo & sibi invicem servientibus. *l. si unus ex socijs. de servit. rustic. ff.* Cur extinguatur, si communi fundo serviens in commune redemptus sit in *l. si communi. de servit. rustic. ff.* Habet hoc quoque non parvam difficultatem, ut multi cum differentiæ rationem quærent, quasi in tenebris pugnent: tametsi strenuum erroris ducem Accursium alioquin juris consultissimum habeant. Illi cum eo credunt communicatis prædijs, quæ sibi invicem serviant, servitutem retineri per partes: quia diversa sit utriusque causa. \* confundi autem servitutem, cum fundus communi fundo serviens in commune redemptus est: quia in redimendo fundum qui servit communi fundo, plures socij unius loco habeantur. Hic plauditur ab omnibus Accursio, & gratulantur sibi nacti tantum ducem in re quam non assequantur. Mihi videtur ratio illa primum falsa, quoniam non satis sit cum de pluribus socijs loquimur, ut idem sit emptor, idemque venditor. si enim proprio fundo meo, & proprio tuo fundus serviat: Tametsi illum tu & ego in commune redemerimus, nihilo magis extinguatur servitus: quia proprio fundo per communem servitus deberi potest. in *l. si communi. versi. at si proprio. de servitut. rustic. ff.* & tamen in ea specie uterque nostrum successit in jus venditoris, & uterque nostrum emptor est. Deinde etiam illa vulgaris ratio Accursij nihil adfert lucis dubitationi nostræ. Postremo ex eo quoque suspecta est, quod prorsus ab illa diversa est quam Iurisconsultus reddidit, cum dixit, ideo redemptione servitutem extinguere, quia par utriusque domini jus fiat. Nos ergo extra Iurisconsulti responsum nihil quærens dicemus, ideo communicatis prædijs quæ invicem servirent nihilominus servitutem per partes retineri: quoniam communicatis prædijs par utriusque jus non fiat. at redempto in commune fundo qui communi prædio serviat, extinguere, quia tum omnium sociorum jus in utroque fundo par esse incipiat. Sed quando demum efficitur par utriusque jus aut quando non? facilis est ea inquisitio. Nam fundo qui meo & tuo serviat in commune redempto servitus extinguatur, quod par utriusque domini jus in utroque fundo esse incipiat. *l. si communi. de servit. rustic. ff.* Quoniam intelligi non possit quicquam interesse alterutrius nostrum servitutem non extinguere, cum neuter fundus cujusquam nostrum proprius fuerit. At fundis qui mutuo serviebant communitatis, retinetur, *l. unus ex socijs. de serv. rust. ff.* Tum autem non fieri par u-



par utriusque jus ex eo apparet, quia communicatis duobus fundis qui singulorum proprij essent, intelligimus neutrum ex socijs in perpetuum fundi sui dominum esse desinere, ne pro parte quidem, quoniam distracta societate fundum quisque suum recipiat: & hoc interest inter societatem omnium bonorum, & communicationem certorum corporum. *in l. si tibi area. de præfor. verb. ff.* si tibi area meæ dominium dederò ea lege, ut insula ædificata mihi partem reddas: societas contracta non est, quia inquit, nemo societatem contrahendo rei suæ dominus esse desinit, ne pro parte quidem, ut ex specie potest intelligi, quia scilicet in communicatione certorum corporum ut diximus, cum à communione disceditur, quisque suum recipit cum in societate omnium bonorum longe aliud fervetur. *l. 1. §. 1. in societate. pro socio. ff.* Sed redeamus unde primum nostra manavit oratio. Unus \* ergo ex dominis cōmunium ædium servitutem imponere non potest. sed omnes simul domini an possunt? Et responsum est per fundū qui plurium est jus mihi esse eundi posse separatim cedi, ut tamen non aliter mihi acquiratur, quam si omnes cedant, & novissima demum cessione superiores confirmentur. *l. per plurium. de servit. rustic. ff.* & in formidabili illo responso. *l. receptum. com. præd. ff.* Nos videamus si terrificam & ferocem illā bestiā mansuefacere, & quasi ex colchide domatis tauris ignivomis & pervigili dracone aureum vellus auferre possimus. *Receptum est,* inquit, *ut plures domini & non pariter cedentes servitutes imponant, vel acquirant: ut tamen ex novissimo actu etiam superiores confirmentur.* Nondū impigimus ad asperitatem aliquam, quia per planum ivimus. Illud tantū in illis annotandum est. quod ait, *ut plures domini non pariter cedentes servitutes imponant.* In quibus enim jus civile plurium consensum desiderat, simul intervenire desiderat: unde summus Pontifex Innocent. tertius licet electioni à nonnullis factæ omnes, quorum jus eligendi esset, postea consensissent, eam tamen ipso jure irritā dixit. *in c. auditis. de elect. extr.* Præterea quia summo jure solet extinguī obligatio, si in eum casum inciderit, à quo incipere non potest: quod hic fieri Iuriscons. docet. *in l. plurib. §. & si placeat. de verb. oblig. ff.* sic enim ait. *Et si placeat extinguī obligationes si in eum casum inciderint, à quo incipere non possint: non tamen hoc in omnibus verum est,* subjicit paulo post: *nam pro parte dominorum servitus acquiri non potest: acquisita tamen confirmatur.* Itaque merito Iurisconsultus dicit, receptum esse, h. e. benigne obtinuisse contra stricti juris rationem, ut scilicet plures non pariter cedentes servitutem imponant, & paulo

8

G g g g 2

post,



post, tempus tantū eis remissum, quo dare facere vel diversis temporibus possint. Et h. e. quod ait Iurisconsultus prætorem tueri posteriore voluntatem. *l. si autem plures. de aqua plu. arcen. ff.* Quo loco pueriliter ineptit Accurs. Pergamus. *Perindeque sit atque si eodem tempore omnes cessissent, & ideo si is qui primus cessit, vel defunctus sit, vel alio modo partem suam alienaverit, post deinde socius cesserit, nihil agatur: cum enim postremus cedit, non retro acquiri servitus videtur: sed perinde habetur, ac si cum postremus cedit, omnes cessissent.* Hoc loco multis salebris obseſſo hæremus cū cæteris, sed extricemur nos & qua licet exitū quæramus. Nam in re tam difficili aspernari nihil debemus quod probabile sit. Primum ergo considerandum est servitutes esse stricti juris. *l. fructuarius novum rivum. §. ædificium. de usufruct. ff.* Deinde duo hic requiri à Iurisconsultis, primum ut omnes cedant, deinde ut novissimo cedente perinde sit, atque si omnes cessissent. Cujus rei ea ratio, quia plurium cessiones sunt actus æque principales, & ejusdem potestatis: sed cum duo actus sunt ejusdem potestatis, intelligi non potest, uter ab altero confirmetur. *l. generaliter. versic. verum reo. de fidejuss. ff.* Idcirco necessariū est ita omnes cedere separatim, ut uno tempore simul omnes cedere videantur. nec satis est si quoquo tēpore cedant, tametsi omnes. *Et ideo si is qui primus cesserit, vel defunctus sit, vel alio modo partem suam alienaverit, post deinde socius ejus cesserit, nihil agatur.* Ejus ea est ratio. Primum quia cum novissimus cedit, perinde esse debet ac si omnes cederent, ne alioqui novissima cessio videatur priores confirmare. Sed nec mortuus, nec qui partē suam alienavit, potest videri cedere. Deinde, quia ubi qui primus cessit vel defunctus est, vel partem suam alienavit, mutatione dominij jam non idē fundus intelligitur qui prius fuit. Quā ob causam responsum est, defuncti uxorem quæ jacente hæreditate hæreditarium quid subtraxit, rerum amotarum actione teneri: si post aditam ab hærede hæreditatem etiā furti. *l. de iis. de fur. C.* Sic quoq; bona Castrenſia mutatione personę desinunt esse Castrenſia. *l. per procuratorem. de acquir. hered. ff. & l. fin. de inoffic. testament. C.* Sic etiam olim mutatione personæ fiebat novatio. *l. fin. de novat. C.* Alia quoq; ratio afferri potest. Nam quemadmodum quando est in potestate debitoris, an perficiatur obligatio, tempus contractæ obligationis spectamus, non id tempus quo de contrahenda tractatus habitus est. In acutissimis Pauli, Papiniani, & Aphricani responsis. *l. Titius. quæ res. pign. vel hypothe. de obligat. non poss. l. 1. & l. qui balneum. §. Titia prædium. qui pot. in pign. habeat. ff.* Ita quoni-



quoniam post cessionem, primi, est & in ejus, & in socij qui non cessit potestate, ne jure servitutis valeat prima cessio: nō primæ cessionis tempus, sed id quo novissima cessione superiores confirmantur spectandum est: ut novissimo cedente omnes cessisse videantur, non potest autē videri cedere, qui jam mortuus est, aut qui partem suam alienavit. Nec potest aut ei qui primus cessit, aut ei qui novissime, consensus suus obesse: nisi separatim & diversis temporibus ita cesserint, ut cum novissimus cedit, simul omnes cedere videantur, quia cum auctū geri juris ratio impediatur, tum consensus nihil obest, *l. si debitor. §. fin. quib. modis pign. vel hypoth. solvi. ff.* Nam licet contra strictam rationem juris responsum sit, non rationem juris, sed judicij, hoc est voluntatis spectari, *l. 1. de testamen. manumiss. Co.* Tamen hic potestas juris non autē judicij, hoc est voluntatis socij consideratur, vulgare enim est spectari effectum juris, non id quod à contrahentibus actum, aut cogitatum est. *l. si alij. de usufruct. leg. ff.* Idque adeo verum est, ut cui consuli propter stricti juris regulas non poterat iure ei Iurisconsultus maluerit ridicula consulere, quā quicquam permittere quod adversus diligentiam scrupulosam & anxiam esset. *l. sed & loc. §. si communem, finium regund. ff.* Præterea non videntur omnes socij ex eadem causa promittere, cum ex intervallo promittant. *argum. l. si ventri. §. fin. de privileg. cred. ff.* Deniq, in ijs quæ non retrahuntur, inspicimus tantum illud tempus quo perficitur actus, non etiā tempus præcedens. *l. quod autem. §. fin. de dona. inter virum. & uxor. ff.* At cessio novissima retro non trahitur in illis verbis, *Cum enim postremus cedit, non retro acquiri servitus videtur, sed perinde habetur, atque si cum postremus cedit omnes cessissent.* Quorum interpretatio ex superioribus pendet. Nisi enim res in eo statu sit, ut qui prior cessit & hodie cedere possit cum novissimus cedit, nihil agitur, si enim cum postremus cedit, qui primus cessit vel mortuus est, vel partē suam alienavit, non potest videri ratihabitio quæ tacite insit novissimæ cessionis habere aut spectare aliquid præcedens quod ratū habeat. Nam & morte socij qui primus cessit, & ab illo suæ partis alienatione facta, extincta est personalis illa obligatio, quæ sola ex prima cessione nata est. *l. per fundum. de servitut. rustic. ff.* nec secuta est singularem rei successorem. *l. fin. de contrahen. empt. & vend.* Imo nec hæredem nisi fallens quasi solus dominus esset, cesserit. quo casu hæres evictionis nomine tenetur. *l. si quis per fundum. de evict. ff.* Cum ergo ratihabitio illa quæ inest novissimæ cessionis nihil habeat retro quod spectet: ubi qui primus cessit



vel mortuus est, vel partē suā alienavit, non trahetur retro. *l. fin. §. fin. & l. bonorum. rem rat. hab. D.* Magis puto, si ex duobus socijs longo temporis intervallo postquam primus cessit alter cedat, non videri ex novissima cessione superiorem quæ jam olim facta sit confirmari: neq; ad primam respexisse quæ novissime facta est. & hujus rei argumenta multa sunt. Sic enim ubi jussurandum tibi delatū est, si multo post jures, nihil tibi tale jussurandū proficit: quia ex eo quo delatum est juratum non est. *l. non erit. §. fin. de jurejuran. D.* Præterea quia quæ multo post fiunt, non intelliguntur ex causa præcedenti fieri, *l. fin. §. fin. quod vi aut clam. D.* Quid enim si singuli socij separatim alius clā alio cesserint? quasi obligari enim tantum. *l. per fundum. de servit. rustic. ff.* non servitutem constituere voluisse videri possunt: quasi non in hoc quoque consentirent, *argum. l. an inutilis. de accept. D.* quamobrem addit Iurisconsultus. *Igitur rursus hic actus pendebit donec novus socius cedat, idem juris est et si uni ex dominis cedatur. deinde in persona socij aliquid horum acciderit. Ergo ex diverso si ei qui non cessit aliquid eorum contigerit, ex integro omnes cedere debebunt, tantum enim tempus eis remissum est, quo dare, facere, vel diversis temporibus possint.* Novo igitur socio rursus cedendum est, in causa est quod supra dictum est, quia scilicet prima cessio vim tantum habuit personalis obligationis. Nec personam cedentis egredi potuit. *l. per fundum. de servitutib. rustic. ff.* Ideo si vel mortuus est, vel partē suam alienavit antequā novissimus cedat, quia non est transmissa personalis illa obligatio nedum in successorem in rem, sed nec in successorem juris, *per ea quæ supra diximus:* de integro omnibus cedendum est, quemadmodū de eo responsum est qui furens cæpit testamentū facere, ut illud sanæ mentis factus complere non possit: sed de integro illi testandum sit. *l. furiosum. qui testamen. face. poss. Cod.* sed ex duobus socijs posteaquam primus cessit, si deinde alter vel defunctus est, vel partem suam alienavit, hæredis quidem aut singularis successoris cessio priorem non confirmat, verum satis est eum qui jam primus cessit quem Iurisconsultus, appellat novū socium, rursus cedere. Ejus rei ea est ratio, quia cum cessit vel hæres, vel successor in rem ejus qui non cesserat, socius fuit ei qui primus cessit, neque post cessionem hæredis vel successoris in rem ulla personæ mutatio facta est. Ea dicuntur usq; ad versiculum *ergo & ex diverso, &c.* Ex diverso ergo si cum primus cessit, is qui non cessit vel mortuus est, vel partem suam alienavit: non satis est hæredem ejus, vel successorem in rem cedere: quia quo tempore primus cessit, illis so-



illis socius non erat : Et post cessionem primi facta est personæ mutatio. Ergo de integro omnes cedere debebunt. Et hoc est quod dicitur in versiculi. *Ergo & ex diverso.* Rem deinde omnē sic concludit, & perstringit. *Et ideo non potest uni, vel unus cedere.* Addit deinde. *Idemque dicendum est si alter cedat, alter leget servitutem :* ut scilicet omnes de integro cedere debeant. Sed quid obtinet si omnes legent ? *Nam,* inquit, *si omnes legent servitutem & pariter eorum adeatur hæreditas, potest dici utile esse legatum :* si diversis temporibus, inutiliter dies legati cedit. Quod perinde est ac si diceret, in legata à pluribus servitute non quemadmodū in cessa inter vivos, tempus remissū esse quo servitus cedi à pluribus diversis temporibus possit : sed necesse esse, ut legata simul omnia & eodem momento deberi incipiant. Cur hoc ? quoniam si pariter omnium adeatur hæreditas, legatū est utile : quia tum eodem tempore ab omnibus videatur servitus constitui. si diversis temporibus, inutiliter dies legati cedit : quoniam alterutrius tantum adita hæreditate, alterius hæreditate jacente, quæ deinde adita quoque sit, mutatio personæ interveniat. Nam jacens hæreditas defuncti personam sustinet. hæres autem ubi adivit hæreditatem nova persona est, hæc autem probantur in *l. novatio autem. de novat. ff.* Sic deinde Iurisconsultus tanquam colophonem addens. *Nec enim sicut viventium ita defunctorum actus suspendi receptum est.* Sunt hic qui putent indefinite dici actus viventium suspendi, morientium autem non suspendi. Mihi videtur ratio contrahenda ad præcedentia : ut sit sensus. Testamentis plurium sociorum servitute legata, non perinde recipi ut eorum hæredes diversis temporibus adeundo constituent servitutem : quemadmodum receptum est ut plures socij inter vivos diversis temporibus & non pariter cedentes recte & imponant, & acquirant servitutem, quia si separatim & diversis temporibus utrorumq; adeatur hæreditas, semper ut diximus fiat personæ mutatio, & novatio. *l. novatio autem. de novat. & deleg. ff.* Sic fit ut ad hunc locum non pertineat quæstio illa, cur non mortuorum, ut vivorum actus suspendi possint, cujus rationem invicem altercantes & dissentientes interpretes frustra tanta sollicitudine investigant. Cum, quæ illi quæstioni inest propositio falsa sit : nam ut non mortuorum, ita nec vivorum actus puri suspendi possunt, *l. usus fructus. de stipula. serv.* Sed de his suo loco.

## S V M M A R I A.

- 1 Receptus huius responsi sensus quibus ex causis merito non probetur,
- 2 Qui sit tandem verus.



3 *Urbana prædia à rusticis quomodo distinguantur.*

4 *Eam dijudicationem necessariam esse.*

PAVLVS III.

Servitute prædiorum aliæ in solo, aliæ in superficie consistunt.

NON convenit inter interpretes hujus legis : dum alij vana opinione errantes tradunt recte sentientes. \* Fam Accursius primum sic excepit, ut quæ servitutes in solo consistere dicuntur, eæ rusticæ sint. Quæ in superficie, urbanæ. sed pendet animo, & in diversa trahitur, ac magna levitate ab illis quæ bene sensit, desciscit. Mavult igitur sic interpretari : ut servitutes aliæ in solo consistant, hoc est, à domino soli, aliæ in superficie, hoc est, à superficiario constituentur, quia non sit verisimile, Paulum hic eam servitutum divisionem repetere, quæ à Martiano in prima hujus tituli lege prodita sit. Quasi sit insolens & deforme, si quod Martianus, idē enserit & Paulus : quod cum Accursio omnes exittimant. Et ab illis inijs sine ulla occasione in tractatum de superficiebus ruunt, & intempestive coacervantes omnia quæ in suo loco de superficiebus scripta sunt, huic brevissimo responso tenebras offundunt. Mihi de superficiebus nihil hic dici videtur. Primum quia conjugata non sunt superficiarius, & superficies : quoniam non sunt ex verbis generis ejusdem, nec ab uno oriuntur : & ut uno verbo cum Aristotele dicam non sunt οὐσίαι. Non enim qui locus superficiem habet, superficiarius est : sed ædes tantū superficiarias appellamus : quibus quis in alieno solo fruitur. *l. superficiario, de rei vend. ff.* Nostras ædes tametsi solo & superficie constant, nunquā superficiarias appellamus. Et cū incidit, ut de superficiario loquantur Iurisperiti, semper ejus utilem petitionem dicunt, utilem constitutionem, utilem in rem actionem, & ex jure prætorio *l. 1. §. final. de superfic. D. l. in provinciali, §. fin. de nov. oper. nunciat. ff.* quorum omnium hic nihil est. Appellat ergo hic superficiem, non eam tantum quæ in alieno & conducto loco posita est, qua quis ex lege locationis vel conductionis fruitur, & quam prætor interdicto de superficiebus, & proposita in rem. utili actione tuetur. *l. 1. §. sed longe utilius, de superfic. ff.* sed & id omne quod super terrā prominet : sive id in nostro, sive in conducto & alieno solo est. sic dicimus ædes nostras solo & superficie constare. *l. eum qui, de usucap. ff.* sic in loco vitibus confito vites superficiem appellamus. *l. certo generi, de serv. rust.* Aptius ergo dicemus servitutes prædiorum illas in solo consistere, quæ sublata superficie



perficie adhuc debeantur, \* & praestari possint, contra, illas in superficie consistere, quæ sublata superficie praestari non possint. Et ne nos hanc interpretationem commentos quis existimet, expendat verba Iurisconsulti. Certo, inquit, generi agrorum acquiri servitus potest, veluti vineis, quod ea ad solum magis, quam ad superficiem pertineat, ideo sublatis vineis servitus manebit. *l. certo generi, de servitut. rustic. ff.* vides ut eas servitutes ad solum magis, quam ad superficiem pertinere dicat, quæ sublata superficie nihilominus debentur. Alias autem quæ sublata superficie praestari non possunt, appellat Iurisconsultus, ut & hoc loco, servitutes in superficie consistentes. *l. servitutes quæ in superficie, in princip. §. si sublatum, de serv. urba. ff.* Est ergo hæc divisio vi & potestate eadem cum illa Martiani, qui rerum servitutes divisit in servitutes rusticorum prædiorum, & urbanorum. *l. prima hoc titu.* Nec conturbari debemus quod eadem sit à Martino posita. Nam & si Papinianus scripserat, intervalla dierum & horarum non ad temporis causam, sed ad modum pertinere jure constitutæ servitutis. *l. servitutes ipso quidem jure, §. fina. hoc titu.* Tamen & illud Caij paulo post adjectum est: usum servitutum temporibus secerni posse. *l. via, §. hoc usus, hoc titu.* Quorum locorum tamen dissimilis est verborum figura: sensus tamen vi & potestate idem est. Sed ut maxime consentiant omnes in eo, ut ædificia prædia urbana appellentur, etsi in villa sint: quia urbanum ædificium non locus, sed materia faciat. *l. prima, commun. prædior. D. l. urbana, de verbor. §. rer. signific. ff.* Ita in eo dissident, itabulum quorum prædiorum numero haberi debeat, rusticorum, an urbanorum: Ulpiano inter urbana. *l. urbana, de verbor. §. rer. signific. ff.* Neratio, inter rustica referentibus. *l. eo jure, §. 1. in quib. caus. pign. vel hypoth. taci. contrahat. ff.* quorum ut neutrum falsum est, ita utrumq; causam habet diversam unde idem Neratius licere altius tollere, & officere prætorio vicini, vel cloacam habere licere per vicini domum vel prædiorum, vel protectum habere licere, respondit rusticorum prædiorum servitutes esse. *l. rusticorum, de servit. rustic. ff.* quia ut non locus, ita nec materia urbanum faciat: nec ædificij usus & opportunitas, aut patrisfamilias destinatio. sunt enim ad eam dijudicationem plura necessaria: nam & materiam \* convenire. *l. urbana, de verb. §. rer. signif. ff.* & opportunitatem, ac usum, atq; patrisfamilias destinationem. *l. si horreum, in quib. caus. pign. vel hypoth. taci. contrah. ff.* & urbanis ædibus magis, quam rei rustica custodiendæ comparatum esse oportet. *l. Tugurij, de verb. §. rer. signific. ff.* Et quod præcipuum est

H h h



um est in continentibus ædificijs esse. Et ideo si in agris ædificia juncta non sint, urbana appellari non possunt. Sic stabula quæ non sunt in continentibus ædificijs numero urbanorum non esse habenda responsum est: cū à cæteris ædificijs separata sint. *l. eo jure, §. stabula. in quib. caus. pign. vel hypoth. taci. contrah. ff.* Et cum familiæ herciscundæ judicium habeat locum in confinio prædiorum rusticorum, non urbanorum: ita demum in confinio plurium ædificiorum locum non habere responsum est, si ædificia juncta sunt: quasi separata verius rustica prædia appellantur. *l. sed & loci. §. hoc judicium, fini. regund. ff.* Quatuor ergo illa urbanum prædium efficiunt: non singula eorum. Multum autem interest urbanorum an rusticorum prædiorum numero habeantur: nam in rusticis prædijs impedit servitutem medium prædium quod non servit. *l. qui sella, §. in rusticis, de serv. rust. ff.* cum interpositis quoque alienis ædibus servitus imponi possit. *l. in tradendis, §. interpositis. comm. præd. ff.* in eo quoque eorum causa dissimilis est, quia jura prædiorum urbanorum pignori dari non possunt: sed viæ, itineris, actus, aquæductus pignoris conventio recepta est. *l. si is qui bonas. §. fin. & l. sequ. de pign. ff.* Præterea qui viam habet, si opus novum nunciaverit adversus eum qui in viæ ædificat, nihil egit, *l. qui viam, de nov. oper. nunciat.* urbanas vero servitudes tuemur, & novi operis nunciatione. *l. & si forte, §. fina. si servitus vendic.* Postremo ne omnia persequamur, \* servitudes rusticorum prædiorum non utendo pereunt: urbana non omnimodo pereunt non utendo, sed ita, si vicinus simul libertatem usucapiat. *l. hæc autem jura, de serv. urb. ff.* & ex multis alijs causis.

## S V M M A R I A.

- 1 Probabiles hujus responsi rationes.
- 2 Diei, aut conditionis adjectionem efficere, ut non prædijs servitus, sed magis personæ facultas quesita intelligatur, in eo vera ratio statuitur.
- 3 Ex constitutionis forma, & adiacentibus multis, sæpe, ut & hoc loco intelligi, non prædijs plenam servitutem, sed personæ facultatem quesitam.
- 4 Quam ob causam in multis juris locis traditum sit, viam, iter, actum, sub conditione legari, & promitti, vel ab eo qui fundum non habet. Sub conditione vero servitutem promitti, aut ab eo qui fundum non habet, nusquam legitur.

## PAPINIANVS IV.

Servitudes ipso quidem jure neque ex tempore, neque ad tempus, neque sub conditione, neque ad certam conditionem,



tionem, verbi gratia. Quandiū volam, constitui possunt. Sed tamen si hæc adiciantur, per pacti vel doli exceptionem, occurreret contra placitum servitutem vendicanti: idque & Sabinum respondisse Cassius retulit: & sibi placere.

**D**ifficilis est inquisitio rationis hujus responsi. Et de commentarijs ad ejus enarrationem scriptis merito quis dicat, quod Aristo Chius de Dialecticorum argutijs, quas dicebat similes telis aranearum: quod plurimum habent artificij, minimum vero utilitatis. Illi itaq; in quorum manus hi nostri commentarij venient, sic putent: Quando ratio opinionem superat, tametsi non adhibeatur fides, tamen laudandum esse ingeniū scribentis. Suscepto muneri satisfactum putabo: non modo si rationem constitutionis hujus expressero: sed etiam si adumbrare potero. Cur igitur ipso jure servitutes nec ex tempore, neq; ad tempus, neq; sub conditione, neq; ad certam conditionem constitui possunt? Proteus olim non est mutatus in tam varias formas, quam variæ sunt hac in re interpretum sententiæ, quarum tametsi nullam probo, omnes tamen prætermittere modestiæ meæ esse puto: & non inceslere, & insectari invidiosis, & odiosis reprehensionibus quod multi solent. Nam & mihi olim accuratius, sed tamen non satis exacto judicio hujus responsi rationem exquirenti, occurrerunt multa, quæ ut non probo hodie, ita non penitus abdicō & rejicio. & quia sunt non omnino inconcinna: proferam nonnulla, dum veram rationem cudo. \* Ergo neq; ex tempore, neq; ad tempus, neq; sub conditione, neq; ad certam conditionem servitutem constitui ipso jure posse dicebam. Propterea quod cum natura sua prædia omnia libera sint. *l. Imperatores, & l. cum eo. de serv. urb. ff.* servitutis causam necessariam fuisse oportuit. *l. ex hoc jure, de justit. & jur.* Ejus autem argumenta multa sunt. Nam & damni infecti nomine inutiliter sibi caveri postulat, nisi qui necessario sibi timet: & ex causa quæ alioqui vitari non potest, atq; ideo non is qui in meo deambulat, aut qui in meo lavat, aut qui in meam tabernam divertit. quoniam tales ex causa necessaria non timent futurum damnum: cum abeundo evitare periculū possint. Sed ei tantum de damno infecto cavetur, qui vicinas ædes habet, ob eamq; causam ex necessaria causa timet: nec aliter se periculo subducere potest. *l. qui bona fide, §. qui damni. de damn. infect. ff.* Quin & ab initio utiliter constituta servitus impune non præstatur, si

H h h h 2

incidat



incidat ut præstita nihil proficiat. *l. & si forte. si servitus vend. ff.* Deniq; libertatis favorem ex eo spectare & æstimare possumus facta cum rebus personarum collatione : quod liber homo ne volens quidem servus effici poterat, nisi tum demum cum passus se venundari tantam sibi ignominiae notam inussisset, ut se libertate indignum ostendisset. Et liberum arbitrium quod per eam habebat vili accepto argento prodidisset. Actum quoque tanta solemnitate rem geri jus civile voluit, ut ex eo facile intelligas quanti libertatem fecerit. Talem enim, majorem viginti annis esse oportuit : & scisse conditionem suam, & pretij partem accepisse, & venisse ignorantem liberum. Sed quid argumentis opus est ? Cum ut maxime calcis coquendæ, & cretæ eximendæ servitus constitui possit, non tamen ultra possit, quam quatenus ad eum ipsum fundum opus est. *l. ergo, de servit. rust. ff.* Ergo cum servitutes necessitas invexerit, juris ratio postulat, ut quod necessitate introductum est, impositionem non nisi necessariam recipiat : & præsentem & perpetuam, & non eam quæ ex eventu conditionis, aut dici pendeat. Observatum enim est in jure civili, ea quæ propter necessitatem fiunt, & perpetua esse, & pure fieri debere. Quod experimur in adoptione, quæ recepta est in eorum solatium, qui nec liberos habent, nec habere possunt : neq; enim diem, aut conditionem recipit. *l. actus legitimi, de reg. jur. ff.* & quod magis mirere : si quis adoptatum emancipaverit, vel in adoptionem dederet, amplius eum adoptare, non potest. *l. adoptare quis nepotis loco, de adopt. ff.* ut intelligas eos actus, quos introduxit necessitas in perpetuum fieri debere. Cum debeat qui adoptavit uti beneficio legis, & non eam ludibrio habere crebro usurpato & neglecto ejus beneficio. Quod ipsum in causa est, ut cum inter cætera quæ ad ordinanda testamēta necessario desiderantur, principale jus sit de liberis instituendis, vel exhæredandis, non possumus sub conditione, aut ex die filios exhæredare. Quia certo judicio liberi à parentum successionem removendi sunt. *l. sub conditione, de bonor. possess. cont. tab. ff. l. & si pepercerit. §. filius inter medias, de libe. & posthum. ff.* in his tamdiu acquievi, quoad longe aliud Iurisconsultus spectasse, posteriores dies qui priorum sunt magistris, docuerunt. Omnium error ortus est ex ignorance illorum verborum, *Ipso jure*. Nam ut non ipso jure, ita nec ex bono & æquo servitutes ex tempore, aut ad tempus, vel sub conditione, vel ad certam conditionem constitui possunt. non enim ipso jure, quasi prætorio jure aliud obtineat : sed ipso jure dictum est illis modis servitutes non constitui, non quia sic constitutæ:



stituta non debeantur : sed quia ipso jure non debeantur jure servitutis. Quasi faciat diei , aut conditionis adjectio : ut non prædijs servitus , sed magis facultas quædam personæ quæsitæ videatur. Non valde ab simile est quod supra relatum est , ut maxime calcis coquendæ , & cretæ eximendæ servitus constitui possit , tamen non ultra posse , quam quatenus ad eum ipsum fundum opus sit. Id enim absolute si eo pertinere putes , ut nemo ex sua cratæ fodina permittere alteri possit majorem cretæ quantitatem eximere , & sibi tollere , quam quatenus is ad fundum opus habet , erras. Nam ridiculum esset , modum & finem dandi mihi esse ad fundi tui præsentem necessitatem : qui possum non modo eximendi immensam quantitatem , sed & cretæ fodinam ipsam tibi dare. quod ergo ait non ultra posse quam quatenus ad eum ipsum fundum opus est , intelligendum est , ut facultas illa jure servitutis censeatur. Nam amplius eo quod opus est si conceditur , res à præstatione & facultate , & ad usum fructum , vel ad donationis , aut venditionis , aut hujusmodi contractus causam transit. \* Illa autem interpretatio ut servitute ex tempore , ad tempus , sub conditione , vel ad certam conditionem constituta , non prædijs servitus , sed personæ facultas quæsitæ intelligatur , ipso jure fit : quasi apposita die , vel conditione , probetur ea constituentium voluntas. Sicut cū nonnullorum fructuum agri pars legatur , qualis qualis fuerit legantis voluntas , eo ipso quod pars legata est , non usum fructum , sed ex reddito annuo partem legatam statuit Iurisconsultus. *l. defuncta , §. fin. de usufruct. ff.* quanquam non sit facile aliam rationem reddere : quam quod ita posita lex est. Sic dicimus in tutore qui pupillam suam minorem 25. annis necdum redditis rationibus ducit uxorem , vel filio suo jungit , non quæri qua affectione ductus sit , Senatusconsulto sic accipiente , quasi ea conjunctione fraudem administrationis tegere voluerit : sed tutorem quasi confessum de tutela infamari ipso facto. *l. si tutor , de interdict. matr. Cod.* Sic quoque tametsi in stipulationibus , in pactis factum versetur. *l. si unus , §. pactus ne peteret. de pact. D.* injuriarum tamen actionem dicimus per pactum tolli ipso jure. *l. si tibi decem millia , §. 1. de pact. ff.* quia ipso jure & juris constitutione speciali , dissimulatione aboletur injuriarum actio , §. fin. *de injurijs. Instit.* Quod si dissimulatione , multo magis pacto : plus enim inest pacto. Hinc etiam fortasse illud ad Herennium. Pacta quædam esse quæ legibus observanda sunt , quædam quæ sine legibus observantur ex conventu , cujusmodi erit hæc constitutio servitutis quæ diem vel conditionem habeat. Nam ipso jure pure

H h h h 3

consti-



- 3 constituenda est. \* Et quemadmodum hic, ita sæpe alias, ex constituen-  
di forma intelligimus nō prædijs servitutem, sed facultatem personæ per-  
missam. veluti, si me precario rogaveris, ut per fundum meum ire agere  
tibi liceat. *l. veluti, de precar. ff.* Aut, si maceriam tibi in meo ducere li-  
ceat, etenim ne maceria quidem posita donatio servitutis perfecta intelli-  
gitur. *l. si precario, comm. præd. ff.* Quia qui precario rogatur, possessioni-  
nis, & usus rogatur: non proprietatis. *l. certe. §. fin. de precar. ff.* Simili-  
ter quando nullius singularis fundi spectata est utilitas, *l. Lucius Titius. de  
servit. rust.* Aut ex natura servientis fundi. *l. si quis binas, de usufruct. ff.*  
aliquando ex genere legati, & regionis more, *l. Mela. §. libertis. de ali-  
ment. & cibis. legat. ff.* Nonnunquam ex affectione constituentium. *l. pa-  
ter filia, de serv. legat. ff.* Constituta ergo servitute ex tempore, ad tem-  
pus, sub conditione, vel ad certam conditionem, plenam servitutem præ-  
dij constitutam ipso jure non intelligimus, sed magis personæ facultatem  
datam: tum quia tempus & conditio obligationis personalis causæ sunt.  
*l. obligationum fere. de act. & obligat. ff.* tum etiam, quia prædia præsen-  
tem & perpetuum servitutis usum requirunt, atq; ideo talem constitui que-  
pura, & perpetua sit: quomodo dicimus sententiam prædio dari, *l. qui a-  
liena. §. fin. de neg. gest.* \* Horum argumentum magnum est, quod tam-  
etsi multis juris civilis locis traditum sit, viam, iter, actum, sub conditio-  
ne legari, & promitti posse: vel ab eo qui fundum non habeat, *l. existimo.  
de verb. oblig. ff. l. si fundum. de servit. lega. D. l. hæredes. §. an ea. famil.  
hercis. ff.* Nusquam tamen legitur servitutem sub conditione recte pro-  
mitti, vel ab eo qui fundum non habet servitutem promitti posse. Sed  
quia ne hæc quidem omnino mihi satisfaciunt, dicam quod in Timæo pla-  
to, qui ad ea quæ ibi tradit vires nostras non sufficere dicit: sed credi ju-  
bet ijs qui ante dixerunt, quamquam nulla demonstrationis necessitate  
loquantur.
- 4

## S V M M A R I A.

- 1 Modus hic qualem habeat significationem.
- 2 Quid sit non pertinere ad temporis causam, sed ad modum consueti servitutis.
- 3 Explicati duo loci, alter Pauli in *l. cum de operis. de ope. serv. ff.* alter Celsi in *l. item si fundi. §. fin. de usufr. ff.*
- 4 Si ex conventionem, alterius annis, vel mensibus aqua ducitur, perinde una servitus est, ac si die tantum, aut nocte tantum ducatur.

§. Modum



§. Modum adjici servitutibus posse constat, veluti quo genere vehiculi agatur, vel non agatur, vel ut equo dumtaxat, vel ut certum pondus vehatur, vel ut res illæ transducantur, aut carbo portetur. Intervalla quoq; dierum, & horarum, non ad temporis causam, sed ad modum pertinent jure constitutæ servitutis.

**M**odus \* hoc loco longe aliam habet significationem, quam in titulo <sup>1</sup> de ijs quæ sub modo legata, vel fideicommissa relinquuntur, & similibus, quo loco adscriptus modus, cum ad conditionem ejus conceptio respiciat ut quid fiat, vel detur, pro conditione observatur, sed modum accipimus pro genere usus, & forma utendi, quo sensu vox illa usurpata est à Iurisconsultis innumeris locis, si inquit, iter, actusq; sine ulla determinatione legatus est: modus determinabitur, *l. certo generi. §. si totus ager. de servit. rusticæ. Et in l. et si forte. §. modus. si servit. vend.* Modus, inquit, refectionis in hac actione ad eum modum pertinet, qui in servitute imposita continetur, forte ut reficiat lapide quadrato, vel structili. *Et l. 1. §. quod autem. ne quid in flu. publ. ripæ ejus fiat. ff.* quod autem ait, aliter fluat, non ad quantitatem aquæ fluentis, sed ad modum, & ad rigorem cursus referendum est. *Et l. 1. §. nunciatio fit. de nov. oper. nuncia.* Si quid, inquit, contra leges, edictave principum, quæ ad modum ædificiorum facta sunt, fiet, multiplicem autem esse hujus vocis significationem, ut ex lectione veterum scriptorum intelligere potest quisq;: ita hic, inepte docetur, quemadmodum illud quoque, à conditione in cujus eventum dispositio suspenditur, quibus distet. Posteriora verba paulo sunt obscuriora, dum si ait: *Intervalla quoque dierum & horarum, non ad temporis causam, sed ad modum pertinent jure constitutæ servitutis.* Pressum enim & cōcisum hoc genus dicendi frequens in Papiniani responsis, lectorem sæpe æquicquam proficientem exercet. <sup>2</sup> \* Ego sic interpretor. Intervalla dierum & horarum ad temporis causam non pertinere, hoc est per temporum anfractus varios, & in sese cum intermissione recurrentes, & pro successu multiplici diei forte, mensis, vel anni, servitutes varias non nasci: sed earum unum & perpetuum jus esse, & usum quidem intermissione temporis divisum esse, jus non esse, sic enim Iurisconsultus comparat jus servitutis, & ejus usum, *l. 1. §. duo autem sunt genera. de aqua quotid. & æstiva. ff.* Cum ait quotidianam aquam ab æstiva differre usum, non jure, ut sic, intermissione tem-



temporis divisa servitute magis præscribatur utendi modus, quam definiatur, quando & quoties constituatur servitus, ut crebra & ludibriosa fingatur servitutis creatio: quemadmodum ante Iustinianum credebant multi, eis qui principali actione cecidissent, propter exceptionem triginta vel quadraginta annorum, superesse tamen ad usuras actionem: quia viderentur illis singulis annis usurarum actiones nasci. quod figmentum juris ut ludibriosum sustulit Iustinianus. *l. eos. in pri. de usur. C. Addit: Sed ad modum pertinent jure constitutæ servitutis*, hoc est, utendi formam respiciunt. Modus non hic, ut dixi, utendi rationem significat. Sed & adeo alia multa, ut ejus ignoratione, multi juris civilis loci adhuc suum desiderant interpretem. Duos explicabo hac oblata occasione. \* Alter est Pauli in *l. cum de operis. de op. serv. ff.* Alter Celsi in *l. item si fundi. §. fin. de usufruct. ff.* Sic Paulus. *Cum de operis servi artificis agitur. pro modo restituendæ sunt: sed mediastini. secundum ministerium, & ita Mela scribit.* Verba sunt obscura, sed Accursio, & alijs contra videtur. Nam sine controversia si explicant, pro modo, hoc est, arbitrio boni viri. Mihi non videntur assecuti Iurisconsulti mentem. Statuit enim interesse inter legatum operarum servi artificis, & legatum operarum servi mediastini: quia legata operæ servi artificis pro modo restituendæ & præstandæ sint, hoc est, pro communi utendi consuetudine. Exempli gratia, ut quia servo coquo ad epulas cōdiendas non ad agriculturam utamur, ne Legatarius quoque; nisi ad epulas utatur: Id enim efficere artificium, quo servus instructus est. Legatæ vero operæ servi mediastini, qui vel vilissima quæque; inter servos officia solet obire: præstentur secundum ministerium, hoc est, in ijs tantum, quibus vivo testatore defungebatur. Et in summa, eo pertinent ea Pauli, ut in servo artifice, spectetur communis omnium hominum usus artificis servi: in mediastino, qui nullo sit instructus artificio, peculiaris usus testatoris. Celsus autem in hæc verba, *Trebatius scribit, sylvam cæduam & arundinetum posse fructuarium cedere sicut paterfamilias cædebat, & vendere, licet paterfamilias non solebat vendere, sed ipse uti. ad modum enim referendum est, non ad qualitatem utendi.* Ad modum, inquit Accursius, hoc est, ut vir bonus uti debet. Ego ad modum referendum esse: hoc est, spectandum quomodo arundinetum, vel sylva cædua omnes utantur, non ad qualitatem utendi, hoc est, non quomodo uti soleret testator, sed hæc hæctenus. Illud quod supra diximus, intervalla temporum non pertinere ad temporis causam, ut per intervalla & intermissiones multas non sint plures servitutes diversarum causa-



causarum, an non ex eo falsum est, quod responsum est, si alternis annis, vel mensibus quis aquam habeat, duplicato constituto tempore eam amitti non utendo: si vero alternis diebus, aut die tantum, aut nocte tantum, statuto legibus tempore, quia una servitus est: Quasi superiore casu plures sint servitutes per intervalla temporum? Sed non est dubitandum, \* 4  
 quin et si alternis annis, vel mensibus quis aquam habeat, una tamen sit servitus, non plures: quemadmodum cum alternis diebus, aut die tantum, aut nocte tantum. Atq; eo differt ususfructus à servitutibus rerum: nam ille cum alternis annis legatur, legata plura sunt. Legata autem alternis annis prædiali servitute, unum est legatum, *l. cum ususfructus. de ususfru. leg. ff.* Sed constituta aqua ut alternis diebus, vel die tantum, vel nocte tantum duci possit, unam servitutem esse responsum est: non quod superiore, ut dixi, casu plures sint servitutes diversarum causarum, sed eo posteriore membro unā servitutem esse dixit, quoniam cum alternis diebus, aut die tantum, aut nocte tantum utimur, quasi continenter utimur, cum in illis quæ *parvo interstitio fiant.* nihil prius, aut posterius dici possit: sed omnia quasi simul & continenter fiant, *l. quidam in testamento. de pecul. leg. ff.* Itaque servitutem unam esse cum dixit, id non ad jus, sed ad usum retulit: tamen si servitus jus est prædij, sed & sæpe alias, *καταχρησικὸς* ea voce usus est Iurisconsultus, veluti cum jus in alieno solo superficiem habendi, servitutem appellat, *l. si tibi homo. §. fina. de legat. 1.* & cum servitutis partem dicit, *l. aquam. in fin. quemadmodum servit. amitt. ff.* cum servitutum prædij, individua cum sint, nulla sit pars. Cæterum una an plures servitutes sint permagni refert. Nam una si est, aut tota amittitur, aut tota retinetur: si plures, contra. *l. una est via. de servit. rust. ff.* Quemadmodum & cum plura legata sunt, per singula legata jus capiendi inspicitur, *l. cum in annos. de annuis legat. ff. l. pater Severinam. §. si. de condit. & demonstra. ff.* & cum unū est legatum, semel tantū cedit, *l. nec semel. quando. dies leg. vel fideic. ced. l. 1. in princ. ff. quan. dies ususfruct. leg. ced.*

## C A I V S V.

§. Via, iter, actus, haustus aquæ, iisdem fere modis constituntur? quibus & ususfructum constitui diximus.

*Hac non eget interprete.*



1 *Longe diversa esse, servitutem temporibus secerni, & dividi.*

2 *Per singula verba discussa & exposita, l. arbor. §. aquarum iter. comm. divid. ff.*

§. *Ufus servitutum temporibus secerni potest : forte ut quis post horam tertiam usq; in horam decimam eo jure utatur, vel ut alternis diebus utatur.*

3 **V**Sum \* servitutem temporibus secerni posse, quod hic dicitur, & servitutem dividi non posse, quod verum est, *l. via. infra hoc. tit.* longe sunt dissimilia. Ne dividi possit servitus ex eo efficitur, tum quia omnes partes fundi ejusdem modi sunt, *l. 1. §. illud Labeo. de aqua quot. & aesti. ff.* Tum, quia adversus constitutam servitutem non nisi insolidum peccari potest, *l. eadem, §. Caro. versic. differentia. de verbor. oblig. ff.* nec ita in ejus parte vis fieri, ut non in toto fiat, *l. 1. §. item queritur. de aqua quoti. & aestiv. ff.* Denique, quia tantum qualitate, praedium cui debetur, afficit, nec aliud est quam ipsum praedium qualiter se habens, *l. qui fundum alienum. ff. quemadmodum servitus amittatur.* ut verum sit eam in jure non in parte consistere. Ufus vero servitutum temporibus secerni potest : hoc est interpolari, dividi autem non potest : nisi aut mensura, aut temporibus, quod ipsum est temporibus secerni, in difficillima *l. arbor. §. aquarum iter. ff. commun. dividund.* cujus interpretationem supra in hunc locum rejeci.

2 *aquarum. inquit, iter in judicium communi dividundo \* non venire Labeo ait : nam aut ipsius fundi est, hoc est, aut sic constituta est aqua, ut duci tantum ad certum fundum possit, l. 1. §. praeterea Labeo. de aqua quotid. & aesti. ff. Et ideo in judicium non venit, scilicet quia omnes partes fundi, cui servitus debetur ejusdem modi sunt l. 1. §. illud Labeo. de aqua quoti. & aestiv. ff. l. via. §. quaecunque. de servit. rust. D. aut separatam à fundo, hoc est, aut sic constituta est aqua ut quocunque duci possit, l. 1. §. praeterea Labeo. de aqua quoti. & aestiv. ff. divisum tamen aut mensura, aut temporibus.* Hoc ideo, quia si sic constituta est aqua ut quocunque duci possit, nisi jus aquae divisum sit mensura, aut temporibus : cui constituta est, is omnibus suis praedijs etiam innumeris jus aquae ducendae simul acquirit : quod non potest. servitutem enim certam esse oportet, & certi fundi. *l. in tradendis. in princ. commu. praed. ff.* Caeterum nec hoc casu cum aquarum iter separatam est à fundo, & mensura, aut temporibus divisum, existimabat Labeo in judicium communi dividundo venire : quasi jam divisum. Id autem



autem Paulus sic reprehendit. *Sed possunt jura interdum separata à fundo esse, nec mensura, nec temporibus divisa, veluti cum is cujus fuerunt plures hæredes reliquit, quod cum accidit, consentaneum est ea in arbitrium familiae herciscundæ venire, nec videtur (inquit Pomponius) quare minus in communi dividundo, quam in familiae herciscundæ judicium veniant.* Prosequitur illud membrum quo dixit separatim jus aquæ à fundo oportere divisum esse aut mensura, aut temporibus. Et id ipsum jus aquæ mortuo eo, cujus fuit pluribus hæredibus relictis, appellat non divisum aut mensura, aut temporibus, cum sit separatim à fundo, & quocumque duci possit: quia nunc quoque alia divisione opus sit inter plures hæredes, nam fundi si est jus aquæ, nulla inter hæredes divisione opus est, cum quamlibet fundi partem sequatur. & cum ut dixi, partes fundi, cui servitus debetur, omnes ejusdem modi sint: atque ideo fundum dividere sufficiat. Fundi autem cum non est, sed separatim à fundo, tametsi divisum mensura, aut temporibus cum constitueretur, rursus tamen inter plures hæredes particularis facienda est aquæ divisio per mensuras, aut tempora.

## S V M M A R I A.

1. Partem hic appellari quæ nulla divisione prædicta facta pro indiviso possideatur, demonstrata tantum & determinata.
2. Et quod vulgo traditur, eam intelligi quæ pro indiviso possidetur, ineptum esse.

## P A V L V S VI.

Ad certam partem fundi servitus tam remitti, quam constitui potest.

**D**iviso fundo regionibus, ut demonstrari possit quid cujusque sociorum sit, id quantumcumque est, fundi partem non esse, sed fundum. Ex eo fieri, ut parti pro indiviso quæ hic certa appellari nonnullis videtur, imponi servitus possit, idque accidere, cum vel plures à societate privata conventionem abeunt. *l. si quis duas. §. si quis partem. commu. præd. ff.* vel ab arbitro adjudicationibus factis, *l. communi dividundo. §. 1. commu. divid. ff.* atque hunc esse legis hujus sensum existimant omnes interpretes: quibus ego non admodum repugno. Sequor \* tamen libentius opinionem existimantium certam hic fundi partem appellari, fundi partem distinctam modo & regionibus, vel certis alijs signis determinatam, nulla fundi divisione facta, ut sit sensus, ad certam partem etiam pro indiviso, servitutem



constitui, aut remitti posse: ut non per totum fundum servitus diffusa sit: sed ad servitutis usum electa pars fundi, *l. certo generi. §. si totus. de servit. rustic. ff.* quod accidit ubi certus, ac finitus viæ locus est, *l. nam satis. §. sed si is fundus. quemadmodum servit. amittat. ff.* Id vel ex eo apparet, quia certam hominis partem recte dicimus: certum enim est, quicquid ostenditur vel nomine, vel ea demonstratione, quæ nominis vice fungitur, *l. cersum. de reb. cred. ff.* De homine tamen, aut mobilibus alijs cujuscunque generis sint, absurde diceretur, ea certis finibus aut modis à pluribus socijs possideri pro diviso, mobilia enim pro diviso possideri non possunt, *l. Pomponius. de rei vend.* Ex quo fit, ut certam partem eam quoq; recte appellemus, quæ pro indiviso possidetur, possideri autem pro diviso non possit. Accedit, quod fundo regionibus diviso ridiculum esset dubitari, an parti quæ pro diviso possideatur, servitus imponi possit: cum jam non sit pars fundi, sed fundus, & divisione regionibus facta, earum partium causæ amplius non misceantur, *l. nam satis. §. si divis. quemadm. servit. amitt. ff.* Ergo certam partem hic appellat, quod locum in fundo, *in l. certo generi. §. si locus. de serv. rustic. ff.*

## S V M M A R I A.

- 1 *Vi pomum decerpere liceat, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, neque rerum, neque personarum servitutes esse.*
- 2 *In servitute constituenda, aut prædiorum, aut hominum interesse oportet, non quovis modo, sed principaliter.*
- 3 *Cujusque rei facultatem jure servitutis deberi non posse.*
- 4 *In interdictis vero, de facto tantum queritur utentis, non de jure servitutis.*

## PAVLVS VII.

Ut pomum decerpere liceat, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, servitus imponi non potest.

**N**ULLUS credo eorum est, quorum in hanc legem commentarios habemus, qui opera sua non se rudibus prospicere cogitet. Sed ea ad eum modum abutuntur, & tam infœliciter consulunt, ut lectorem magis varietate rerum non necessariarum, & ab illis excogitatarum obruant: & magis onerent, quam juvent, discitemq; incertiores, quam ante fuerit, dimittant. Dum ille statuit, ut pomum decerpere liceat, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, servitutes prædij non esse: quia nullus demonstretur fundus cui debeat, sed personales servitutes esse, ad quas persequendas  
in rem.



in rem actiones confessoria, & negatoria competant. hic vero contra, ut nec prædiorum servitutes esse, ita nec personarum, de quibus quia dijudicavi satis libere in præfationibus, nunc nihil necesse est dicere. Sed tamen cum constitutis illis, \* ut pomum decerpere, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, servitutes personales constitutas dicunt, quas tueamur confessoria, & negatoria: valde mihi videntur immemores eorum, quæ multis locis inepte, sed tamen constanter prodiderunt, de negativa dictione proposita verbo potest, illam scilicet, omnem negare potentiam: secuti auctoritatem glossæ. *in cap. 1. de regul. jur. in 6.* Nam si negativa dictio præposita dictioni potest, omnem negat potentiam, illis verbis: *Servitus imponi non potest*, satis monentur, talem servitutem, ut vel prædij, vel personæ sit, imponi non posse. Sic enim ait: *Vt pomum decerpere liceat, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, servitus imponi non potest.* Sed missos faciamus ariolos illos, unum eî de quo dubitari adeo possit, ut neotericis quibusdam imposuerit, & in errorem eos impulerit, \* si quoties vicinorum interest servitutes valent. *l. quoties, hoc tit.* & illa, ut pomum decerpere liceat, aut spaciari, aut cœnare in alieno, utilitatem fundi augere possint, qui plurimi sit futurus hoc ei jure debito, cur non est recepta hujusmodi servitutum constitutio? hanc dubitationem sustulit Iurisconsultus in *l. fidejussoris, ff. de pact.* fidejussoris, inquit, conventio non proderit reo, quia nihil ejus interest à debitore pecuniam non peti. Imo nec confidejussoribus proderit, neq; enim quoquomodo cujusque interest cum alio conventio facta, alij prodest: sed tum demum, cum per eum cui exceptio datur, principaliter ei qui pactus est proficiat. Eadem quæq; ratione, si cui res ex stipulatu debeatur, eique à debitore legata sit, licet ex legato commodum sentire videatur quod dominium nanciscatur statim, nec expectet ex stipulatu dictionem, quodq; sumptum litis quem sustineret si ex stipulatu agens litigaret, lucretur: nihilo magis fidei committi ejus potest, *l. si mulier. §. si rem, de leg. 3.* quoniam satis sit quoquo modo legatum utile esse, ut fidei committi legatarij possit, sed præcipue in servitute constituenda, aut prædiorum aut hominum interesse oportet, non *πρός τι*, sed principaliter. Ejus enim non habetur ratio, quod fundus una harum servitutum acquisita, pluris utendi potest: id enim extra fundum est, atq; remotius: Et quæ sunt remotiora, non spectamus. Proinde, si ad habitationem certa sit quantitas annua relicta, & ita transactum sit sine prætore, ut habitatio præstatur, valet transactio: quia fructus habitationis præsta-



tur, licet ruinæ vel incendio subjecta est. Quod enim vitium facere aedes possint, vel forte exuri, id quia ex futuro pendet eventu, & remotius est, non spectatur. Et in summa, facultas decerpendi pomum, aut deambulandi in alieno, jure servitutis censeretur non potest: non prædialis, quia ad prædij utilitatem non pertinet. non personalis, quia tametsi nonnullam personæ domini commoditatem affert, non sit omnis agri fructus legatus: quinimo nec omne pomum, sed ex ijs quæ provenissent, certus numerus. quanquam ne illud quoque satis sit ad usumfructum, si non omnis prædij fructus in pomis consistit. *l. defuncta. §. fin. l. si quis binas. ff. de usufruct.* Denique, quia non est facultas facta sumendi ex ijs quæ in prædio nascuntur, quod ad victum domini, familiæque suæ sufficiat: ut constitutus usus intelligi possit, *l. plenum. versic. Labeo & Proculus. de usu*  
 3 *& habi.* Nec debet mirum videri, si ut pomum decerpere liceat, \* ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, servitus imponi non possit. Nam, nec super alienum ædificium superius habere jure servitutis quisquam potest, quanquam utilitatem præsentem habeat. Sic enim ait Iurisconsultus. hoc quod dictum est de immissis, locum habet ex ædificio alio in aliud. aliter enim supra alienum ædificium superius habere nemo potest. *l. hoc quod dictum. ff. de servit. urb.* Quemadmodum etiam non potest ita servitus imponi, ut quis facere aliquid cogatur: tametsi stipulatori utile sit, *l. etsi forte. §. etiam. ff. si serv. vend.* ut intelligas, cujusque rei facultatem jure servitutis deberi non posse. Hoc autem jure utimur, ut non solum ad irrigandum, sed etiam pecoris causa, vel amenitatis aqua duci possit, *l. hoc jure. ff. de aqua quot. & æstiv.* quod non est superioribus contrarium. quia eo loco de momentanea possessione agitur, quam tuemur interdicto. Interdicto autem cum agimus, non quarimus sitne utilis aqua, an ad voluptatem tantum comparata? Quemadmodum \* nec illud, jurene aqua debeat, an non. Nam & is cura aqua jure non debetur, si modo jure se ducere putat, interdicto recte utetur. *l. 1. §. sed si jure. ff. de aqua quotid. & æstiva.* cujus rei illa est ratio, quia in interdictis factum veritatur, in actionibus quæ de servitutibus competunt, *jus. l. 2. §. fin. ff. si servit. vend.* si cui hæc non sufficiunt, videat quæ scripta in *l. quoties, infra hoc titulo*, & se expleat.

## S V M M A R I A.

- 1 Acquisitam servitutem confirmari, & servitutem per partes retineri, diversam habere significationem.

2 Pariem



2 *Partem hoc loco, domini partem intelligi, tametsi possit & servitutis.*

§. Si prædium tuum mihi serviat, sive ego partis prædij dominus esse coepero, sive tu mei, per partes quidem servitus retinetur, licet ab initio per partes acquiri non poterat.

**P**ER partes retineri servitutem satis superq; dixi, cum legem hujus tituli secundam sum interpretatus: & inter cetera illud quod erat in eo difficilimum, docui: fundis duobus qui invicem serviunt communicatis, cur servitutes per partes retineantur: cum redempto in commune fundo qui communi servit, extinguatur servitus. Quo loco, conciliavi difficilima illa capita *l. unus ex socijs. & l. si communi. de servit. rustic.* Explicandum tamen tum quoq; fuit responsum Pauli obscurum, *l. pluribus. §. & si placeat. de verbor. oblig.* quod quia ad hanc rem pertinet, fiet quoq; hic satis commode. Sic Paulus: *Et si placeat extingui obligationem, si in eum casum inciderit, à quo incipere non potest. non tamen in omnibus verum est. ecce, stipulari viam, iter, actum, ad fundum communem socius non potest, & tamen si is qui stipulatus fuerit, duos hæredes reliquerit, non extinguitur stipulatio.* Hucusq; plana sunt omnia, & ab omnibus recte excepta, quæ sequuntur non perinde. *Et pro \* parte dominorum servitus acquiri non potest, acquisita tamen confirmatur.* Hoc est, inquit Accursius, firma remanet, quasi Iurisconsultus illis verbis dicat, servitutem per partes retineri. cum non illis, sed posterioribus id dicat. Respexit autem Iurisconsultus in illis prioribus verbis ad strictum jus civile: quo plures domini non pariter cedentes servitutes nec imponere, nec acquirere poterant, *l. receptum. ff. commun. prædi.* nisi enim uno & eodem tempore omnes cedebant, nihil agebant. quod, cum ex tota ea lege, tum ex verbo *receptum* satis intelligimus. Ne autem diversis temporibus cedere possent summo jure, in causa erat meo judicio, regula juris civilis, qua dicitur extingui obligationem, si in eum casum venerit, à quo incipere non possit. Aqua regula Iurisconsultus excipit cessionem servitutis à pluribus, vel pluribus socijs, non pariter, sed diversis temporibus factam, cum sic ait: *Et pro parte dominorum servitus acquiri non potest, acquisita tamen confirmatur.* Cum enim ex duobus dominis alter jus eundi agendi per fundum communem vicino cessit, nihil egit. nam unus ex socijs fundi communis, permittendo jus esse ire, agere, nihil agit. *l. unus ex socijs. ff. de servit. rustic.* Nihil egisse autem, ad jus servitutis referre debemus. Nam extra causam servitutis aliquid egit cedens.

I



cedendo : qui, etiam antequam alter socius cedat, prohibere vicinum non possit, quominus jure cesso utatur, *l. per fundum. ff. de servit. rust.* Igitur si alter quoque cedat, obligatio primi quæ personalis erat, neque constitutur jure servitutis, post novissimam cessionem in servitutis causam transit : ut subtili ratione videri possit is qui postremus cessit, solus servitutem constituisse : atque ideo res pervenisse in eum casum, à quo incipere non possit : quia unus ex dominis fundo communi neque imponit, neque acquirit servitutem. tamen placuit acquisitam, tametsi ita, ut à persona tantum deberetur confirmari : ut post novissimam cessionem, plena servitus & à prædio debeatur. Addit. *Et propter partem dominij hoc evenit, si pars prædij servientis, vel cui servitus debetur, alterius domini esse cœperit.* Quod inquit Iurisconsultus, in acquirenda servitute diximus : ut servitus per partes acquisita confirmetur : idem quoque in retinenda obtinet. ut scilicet per partes retineatur. & hoc est quod ait, *propter partem dominij hoc evenit.* Quod tum est, cum pars prædij servientis, vel cui servitus debetur, alterius domini esse cœperit. Illud quoque animadversione dignum est, quod totus hic locus rectè legitur in vulgatis codicibus, sed corruptissime in recentioribus, veteribus codicibus, à literatore sciolo nescio quo depravatis, dum loco *propter partem*, per partem, loco *dominij*, mavult domini. Ergo servitus per partes retinetur, licet ab initio per partes acquiri non possit : quia quæcunque servitus fundo debetur, & ejus omnibus partibus debetur, *l. via. §. quæcunque. ff. de serv. rust.* Per partes cum dico, partes dominij dico. quid si & per partes servitutis dixerò, cum is qui iter & actum habet, si statuto tempore tantum jerit, actum non amittat, quia ire quoque per se is potest, qui actum habet, *l. qui iter. ff. quemad. serv. amit.* Et cum, si in partem agri aqua influxit, etiam si non ad ultima loca pervenit, omnibus tamen partibus usurpetur, *l. si in partem, ff. quemad. serv. amit.* Sed quamquam hoc non admodum ineptè dici possit, tamen illud malo, ut quæ retinetur servitus per partes, ea singulis, tota, & integra debeatur, non quidem in toto fundo, sed in ea parte quam non habent, in sua enim parte, nemo jure servitutis quicquam facere potest.

## S V M M A R I A.

- 1 In omnibus obligationibus quales quales sint, semper illa insunt sine quibus nihil nobis cautum est.
- 2 Expōsita l. præses, C. de serv. & aq.
- 3 Constituta simpliciter servitute, utendi modus arbitrius est, quoad domino servientis fundi non obis.
- 4 Lega-



- 4 *Legata servitute, neque heredis, neque legatarij absolute facultas est, per quam ve-*  
*lit fundi partem constituendi.*  
 5 *In servitutibus, utilitatem ejus cui debetur sine incommoditate ejus qui eam debet,*  
*spectandam esse.*

## CELSVS VIII.

Si cui simplici usu via per fundum cujuspiam concedatur, vel relinquatur in infinito, videlicet per quamlibet ejus partem, ire, agere licebit: civili tamen modo nam quædam in sermone tacite excipiuntur: non enim per villam ipsam, nec per medias vineas ire agere sinendus est: cum id æque commode per alteram partem facere possit: & minore fundi servientis detrimento: verum constitit, ut quæ primam viam direxisset, ea demum ire agere deberet, sic, & Sabino quoque videbatur, qui argumento rivi utebatur, quem primo qualibet ducere licuisset: postea quam ductus esset, transferre non liceret: quod & in via servandum esse, verum est.

SI stipulatus fuero, inquit Iurisconsultus, per te non fieri, quominus via, itinere, actuque, uti liceat: tamen si non me, sed aliud nomine meo ingredientem prohibeas committitur stipulatio, *l. si stipulatus fuero per te non fieri. ff. de verb. oblig.* Hoc ideo, quia etiam in \* obligationibus in quibus alter alteri non obligatur. de eo quod alterum alteri ex bono & æquo præstare oportet: sed de eo tantum, quod palam verbis expressum est, quales sunt illæ, quæ stricti juris appellantur, *l. quicquid adstringenda, ff. de verb. oblig.* nihilominus insunt illa, sine quibus nihil est nobis cautum, tamen si palam verbis expressa non sint. unde si cui simplici usu via per fundum cujuspiam concedatur, vel relinquatur, tacite actum videtur, ut quæ minore fundi servientis detrimento possit, per eam partem eatur. Ex quo illud quoque est, quod qui potest compendiarie apportare quæ refectioni necessaria sunt, si longiori itinere velit apportare ut magis onerosam causam eundi faciat, impune prohibetur, *l. veteres, ff. de itin. actuque privat.* tamen si qui iter per fundum stipulatus est, per quamlibet ejus partem ire possit: quia semper quædam in sermone tacite excipiuntur. Quod in causa est, \* ut ex suo aquam ducere permittit, ejusdem aquæ usum semper sibi tacite videatur excepisse: cum sit durum,

K k k k

&amp; cru-



& crudelitati proximum ex suis prædijs aquæ agmen ortum sitientibus agris suis, ad aliorum usum vicinorum, injuria propagari. qui verus est sensus *l. præses, C. de servit. & aqu.* Quemadmodum & si cui lapides in tuo cedere permisisti, tacite videris excepisse, ne tibi necessarij lapidis usus intercludatur. *l. venditor. §. constat, ff. comm. præd.* Et in summa, constituta servitute, utendi modus \* arbitrarius est, quoad domino servientis fundi non obsis: adeo, ut etiã nulla constituta servitute, tamen aquam superfluentem ex vicini fundo in suum derivare, dum opus in alieno non fiat, omnibus jus sit, *l. 1. §. ijdem ajunt aquam. ff. de aqua plu. arcend.* Utque qui jus aquæ ducendæ habet, novum canale, vel fistulam in rivo ponere possit, vel quidlibet aliud facere, nulla tali lege dicta, & omnino citra conventionem, quoad fundum domino deteriore non faciat. Quia ut eleganter Ulpia. ex sententia Labeonis ait, utilitas ejus qui ducit, sine incommoditate ejus cujus ager est, spectanda semper est, *l. Servius. §. si quis novum, ff. de rivis.* Igitur constituta servitute, utendi modus ex eo spectabitur, ut prodesse tibi eatenus, dum alijs non noceas, possis. Ex superioribus, de reliquis quæ hac lege dicuntur, judiciũ faciemus, atq; in primis de eo, quod placuit licere ei cui simplici usu per fundum via concessa est, vel relicta, per quamlibet ejus partem ire, quod considerandum paulo accuratius. Nam ei contrarium est, quod responsum est, si via, iter, actus, aquæductus, legetur simpliciter per fundum, facultatem hæredi esse, per quam partem fundi velit constituere servitutem, *l. si via, ff. de servit. rust.* Quorum locorum invicem inter se collatorum Andreas Alciat. exploratã habuit repugnantiam: sed eam, ut alij multi, ita composuit, ut eum plane non intelligas, locos autem illos, nihilo magis. Existimat enim interesse, simplex facultas, *ut in l. si via. ff. de serv. rustic.* an infinito fundo relicta sit: quod in hac lege factum existimat, ut priore casu hæredis sit electio, posteriore legatarij. Et quo sibi fidem faciat, nihil affert. Cum verba illa, *si cui simplici usu*, omnem ei abrogent fidem: nõ enim possumus simul, & simplici usu, & hac conceptione verborum, in infinito fundo, servitutem constituere. sunt enim pene contrarij constituendæ servitutis modi. Nam cum simplici usu constituo, hoc est, sine ulla determinatione, cum primum determinatus est locus, ea servitus consistit: Cæteræ partes agri liberæ sunt. *l. certo generi, §. si totus, ff. de serv. rust.* Et vero cui nominatim in infinito fundo servitus constituta est, per quamlibet fundi partem ire licet, iterq; si velit, subinde mutare, *l. nam satis. ver. cæterũ, ff. quemad. serv.*



*serv. amitt.* Quo fit ut existimem Andr. Alciat. virum alioqui omni laude dignum, non tam iudicio, quam necessitate, in eam descendisse sententiam: Ego quoque, nihilo certior, & quasi repens humi post tam insignem virum, ejusque & majores, & posteros, de his dijudicabo non libere, & fidenter, sed quasi fluctuans, ut in re parum comperta: Sic igitur statuo. In ea \* quaestione, servitute simpliciter legata, utrius facultas sit per quam partem constituatur, hæredisne, an legatarij? illud de duobus quaeri, quod de neutro eorum vere dici possit. Quia facultas ea, neque hæredis est, neque legatarij: quod si verum est, non minus est ridicula illa quaestio, quam si quaeras de duobus piscibus diversi generis, uter eorum canat dulcius, cum omnes mutos esse constet. Non est ergo aut hæredis aut legatarij facultas, servitutem per quam velit fundi partem constituendi. Nam in concedenda servitute, vel id actum est, ut totus fundus serviat, veluti ut per quamlibet fundi partem ire, agere liceat: vel, nulla partis destinatione facta, modus determinatus non est, vel locus in fundo nominatus est: quartum enim nihil est. Tamen ijs omnibus casibus, arbitri officium invocandum est, qui & locum, & modum determinare debet. Quibus non adversatur, quod de loco ei saepe permittitur statuere, cui servitus vel concessa, vel legata est, ut hæc l. *Modo hæredi, ut in l. si via. ff. de serv. rust.* non enim absolute id alterutri eorum permittitur, alioqui nunquam esset necesse ad arbitrum recurrere, quod tamen quoquo modo generaliter constituta servitute necesse est: sed ei quidem cui constituta est, ut eam eligat partem, quia commodè & minore fundi servientis detrimento, ire, agere, vel aquæ rivum facere possit: quod hac lege jubetur, hæredi vero, si nulla captio legatario in eo sit. l. *si via. ff. de serv. rustic.* In summa, eligendo, ut hæres legatarij, & legatarius hæredis ita rem agant, ut suam agerent, arg. l. 1. ff. *de servit.* quod si constare inter eos non potest, qua commodè, & minore fundi servientis detrimento designari locus debeat: tum arbiter dandus est, qui interdum hæredem volentem de loco statuere, interdum vero legatarium audiet. Et hoc est quod supra diximus, \* in servitutibus utilitatem ejus cui debentur, sine incommoditate ejus qui eas debet, spectandam esse, l. *servitus. §. si quis novum. ff. de rivis.*

## S V M M A R I A.

- 1 *Servitute constituta, tacite illa jura sequuntur, quæ ad conservandam pertinent.*
- 2 *Ut interdum ex ea causa, utendi modus immutari, & gravior servitutis causa fieri possit.*

Kkkk 2

3 Qua-



- 3 *Qualem recipiat interpretationem l. usufructuarius novum rivum. §. aedificium, ff. de usufruct.*

## CELSVS IX.

Si iter legatum sit, quo nisi opere facto, iri non possit : licere fodiendo, substruendo, iter facere Proculus ait,

- L**ocus hic facilis est, neq; enim aut verba, aut res obscuritate laborant, ut offendere ad aliquid lector possit, nisi quid *zabov* asciscat, ut undevis multi sine delectu faciunt, quibus satis est, si modo videantur nova fingere. Ergo cum iter legatum est, ut & omni alia constituta servitute, \* tacite illa jura sequuntur : ut reficere liceat, ut spacium relinquatur quo dextra & sinistra ad locum servientem is cui legata est, & fabri ad reficiendum eant, & si quæ alia sunt perinde necessaria. *l. refectiois. §. fin. D. comm. præd.* adeo, ut qui reficere non patitur, perinde conveniatur confessoria, ac si servitutis controversiam facit, *l. loci corpus, §. si quis mihi, D. si serv. vend.* hoc ideo, quia servitutum usus, non nisi per refectioem, diuturnus esse potest, *l. eum debere, ff. de serv. urb.* Cujus rei tantam habuit rationem
- 2 Iurisconsultus, ut & utendi modum \* immutare permittat, & gravioem efficere servitutis causam, conservandæ servitutis causa ut possit qui aquæducendæ jus habet, rivum qui ab initio terrenus fuit, si aquam non potest continere, cœmentitium facere, aut struilem terrenum, *l. Servius. §. Servius. ff. de rivis.* Atqui dices, aedificium inchoatum, fructuarius consummare non potest, etiam si eo loco aliter uti non possit, *l. usufructuarius novum rivum. §. aedificium, de usufruct.* Sed \* hoc plus est in ea specie quia ejus aedificij inchoati, ne ususfructus quidē relictus videtur : quæ posteriora verba efficiunt, ut intelligamus, aut omniū bonorum, aut quorū partis eorum ususfructum relictum in ea specie : Responsumque esse, eo legato eas res non contineri, quarum nullus fructus sit, ut ex generali definitione, quod fructuario acquiri non potest, proprietario quærat, *l. adhuc interesse. §. questionis est. ff. de usufruct.* alioqui, si intelligamus tantummodo unius illius aedificij inchoati ususfructum relictum, non facile est dicere, cur consummari fructuario non possit.
- 3

## SUMMARIA.

- 1 *Mulum interesse constituta sit servitus, an promissa tantum.*  
 2 *In eo constituitur hujus responsi ratio : per singula fere verba hypothese explicatæ.*  
 3 *Stipulationem semel cuique acquisitam, non solere ad alium transire, quam ad heredem, vel alium juris successorem.*

4 *Et quæ-*



- 4 Et quæcumque gerimus, ex nostra persona debere initium sumere.
- 5 Ut vendicationem ex præsentis possessione dicimus, ita omnes quæ ex maleficijs sunt actiones, quasi ex præsentis damno nasci, idque quam habeat vim.
- 6 Ut stipulatio servi fructuarij acquisita semel fructuario, ad proprietarium transeat: id magis ex occasione, quam ex jure contingere.
- 7 Permagis interesse, legata habeant commodum pecuniarium, an aliud.

## MODESTINVS X.

Pro parte dominij servitutem acquiri non posse, vulgo traditur: & ideo si quis fundum habens viam stipuletur, & partem fundi sui postea alienet, corrumpit stipulationem, in eum casum deducendo, à quo stipulatio incipere non possit: pro parte quoque, neq; legari, neque adimi via potest: & si id factum sit, neque legatum, neque ademptio valet.

**E**U S quod vulgo traditur, pro parte dominij servitutem acquiri non posse, & causas abunde satis, & effectus, supra non uno loco exposuimus: hic, vel præcipuus sese offert. Est, inquit, Iurisconsultus ex eo consequens, ut si quis fundum habens, viam stipuletur, & partem fundi sui postea alienet, corrumpat stipulationem, in eum casum deducendo, à quo stipulatio incipere non possit. Scimus in hoc tractatu vulgatissimum esse, neminem servitutem acquirere vel urbani, vel rustici prædij posse, aut eam debere, nisi qui prædium habet, *l. 1. 4. commun. præd.* illud quoque, longe lateque interesse inter servitudes constitutas & debitas. Nam \* meum debitorum ususfructus nondum constituti si tibi delegavero, tametsi non novatur obligatio mea, tametsi debito tantum, ac nondum constituto ususfructu id fecero, etiam me mortuo, ususfructus tuus manet. *l. si usufructus. ff. de novat.* qui ubi semel in persona mea constituit, ex persona mea extinguitur. *l. si usufructus. ff. de jur. dot. l. necessario, §. fin. C. de peri. & commun. rei vend.* Quemadmodum & in ea specie, si à te emero, vel stipulatus sim, ut mihi liceat ex ædibus meis in tuas stillicidium immittere, non continuo mihi post conventionem, sed tū demum, cum te sciente ex causa emptionis, stipulationis, vel hujusmodi conventionis immissum habere cœpero, & ad vendicandam & ad retinendam servitutem actio nascitur. *l. si à te emero. ff. si serv. vend.* Nam antequam in tuum immitto, nullum jus habeo. Et ideo si statutum tempus intercesserit antequam immitterem, quo servitudes deperdi solent, nihil tamen juris amitto, *l. si partē, ff. quem-*

Kkk 3

admod.



- admod. servit. amitt.* quia nihil tum immissum habui. Cujus illa est ratio, quia ut qui prædium emit, vel aliud quid corporale, si non in vacuum quoque possessionem inductus est, nullam in rem actionem habet. *l. qui prædium. C. de distract. pign.* Ita multo minus, qui servitutem vel emit, vel stipulatus est, cujus nulla est vacuæ possessionis traditio, sed habetur pro traditione usus: nisi uti cœperit, merito non habet confessoriam, quæ in rem est actio. hæc cum ita sint, si quis fundum habens viam stipuletur, & partem fundi postea alienet, corrumpit stipulationem: quia ante constitutam servitutem fundum alienavit, *l. si sub una. §. si quis viam. D. de verb. oblig.*
- 2 Alienata autem parte fundi, \* amplius ei constitui non potest: quia pro parte dominij nemo servitutem acquiri possit. Ergo in eum casum deducta est stipulatio, à quo incipere non potest: quod ipsum hac lege sic colligitur. Sed & illud aliam rationem habet: qui enim viam ad fundum suum stipulatus ante constitutam eam, partem fundi alienat, corrumpit stipulationem. quia \* stipulatio semel cuiquam acquisita, non solet ad alium transire, quam hæredem vel alium juris successorem, *l. omnes. §. si hæres alienaverit, ff. usufructu. quemad. cave.* cum mero jure nemo, ex eo quod alius contraxit cum alio obligetur, *§. fin. Instit. de acqu. per arrogat.* sed & quæcunq; gerimus, cum ex nostro contractu originem trahant, nisi ex nostra persona initium sumant, \* inanem nostrum actum efficiunt, *l. quæcunque, ff. de act. & oblig.*
- 3 Quid si non transit servitutis stipulatio in rei pro parte successorem fundo alienato, quemadmodum non transit: certe nec illi qui servitutem stipulatus est acquireretur servitus, quia jam nō sit nisi partis pro indiviso dominus: pro parte autem dominij servitus acquiri nō potest. Dicet quis, an non quæcunq; actiones servi mei nomine mihi cœperunt competere, vel ex lege 12. tabul. vel ex lege Aquilia, vel injuriarum, vel furti, eæ durant, etiam si servus postea manumissus, vel alinatus, vel mortuus fuerit? *l. quæcunque actiones, ff. de act. & oblig.* An non etiā si quis prius, quā aquæ pluviae arcendæ agat, dominium ad aliquem transferat fundi, ea actio ad eum transit, cujus ager esse cœperit, *l. si tertius. §. si quis priusquam, ff. de aqua pluv. arcend.*
- 4 Cur igitur, aut non ei qui fundum habens viam stipulatus est, etiam alienata fundi parte, via nihilominus debetur? aut non ad eum transit, cujus pars fundi esse cœpit? Sed illius ea est ratio, quia nec stipulatori præstari pro parte potest: nec alienata parte, stipulatio viæ ex sua persona initium obligationis sumere potest. Cum & Aquilia, & injuriarum, & furti actio, & hujusmodi infinitæ quæ unius



unius generis sunt, cum ex re nascantur, *l. ex maleficijs. ff. de act. & oblig.* etiam prædio, vel servo alienato durent: quia semel coeperint, & contingerent. Sed neq; ad eum transit stipulatio vi, in quem partis alienatio facta est, ut aquæ pluvie arcendæ, ut damni infecti actio, ut novi operis nunciatio, & innumeræ ejusdem generis: quia illæ quoq; actiones, cum ex re non ex præcedenti actione nascantur, transeunt videlicet in successorem in rem: sed ita, ut ex præsentis facto, vel damno nascantur: sicuti rei quoq; vendicationem ex præsentis possessione esse dicimus, *l. non alias, §. sed si postuletur, ff. de jud.* Porro stipulatio semel acquisita fructuario ad proprietarium transit. Quoniam \* licet stipulatio in annos singulos facta, una sit & perpetua. *l. senatus, §. fin. de mort. caus. don.* Tamen in ea specie, quod ad hanc rem pertinet, cum servus fructuarius in annos singulos operas suas locavit, plures erunt stipulationes plurium annorum, & per singulas stipulationes jus capiendi inspicietur, ut singulorum annorum in initio cujusq; anni pecunia fructuario quæatur, secundum quæ, non tam ad proprietarium stipulatio transit, quam utriq; tantum acquiritur, quantum juris ratio permittit: quod contra strictam rationem juris benigne receptum est, *l. si quis domum, §. hic subjungi potest. vers. & magis admittit, ff. loc. & conduct.* scilicet, quoniam semper incertum sit, in quem diem duraturus est ususfru. *l. si servus communis Mævij. §. cum servus, ff. de stip. servit.* Et in \* summa, ut stipulatio servi usufructuarij acquisita semel fructuario ad proprietarium transeat, magis ex occasione, quam ex jure contingit: ut responsum est, tamen si in dissimili causa, in *l. Labeo, ff. de rivis.* sed vereor ne excurram longius. Illud an perpetuum sit, stipulationem in eum casum deductam, à quo incipere non possit, vitiari & corrumpi, quod ex aliorum opinione ita Marcellus refert, ut facile intelligas eum non sequi *l. existimo, ff. de verb. oblig.* & in quibus obtineat, hic ab interpretibus per multos divilionum sinus disputatur. Inter cetera, in eo præcipue mihi nō satisfaciunt, ut nec plane egomet mihi: dum rationem inquirunt, propter quam & Papinianus in *l. verbis legati, ff. ad leg. Falc.* & eum sequutus Iulianus in *§. ex contrario. Instit. de legat.* Eo quod in diem, vel sub conditione debetur, pure creditori legato, si vivo testatore dies venerit, vel conditio extiterit, utile esse nihilominus legatum statuunt: cum Paulo, inutile fieri visum sit, statim atq; vivo testatore dies venit, quanquam ab initio constitit, *l. debitor, de leg. 2.* Eorum quæ illi scripserunt nihil in hunc locum transferam: tantum inter illos locos dijudicabo, quam potero brevissime.



vissime. Illi enim inprimis mihi videntur valde securo errore decepti, quibus Iustinianus videtur pro comperto & explorato habuisse, cum quis creditori suo in diem, vel sub conditione debitum legavit pure, si vivo testatore dies venit, aut conditio extitit, legatum in eam causam pervenisse, à qua incipere non possit: non enim Iustinianus id existimavit, sed contrariè, sibi non placere sententiam existimantium id legatum in eam causam  
 7 \* pervenisse, à qua incipere non possit, & propterea extinctum esse. Pervenisse enim in eam causam negat. Duo enim sunt in universum legatorum genera, alterum eorum quæ pecuniarum emolumentum habent: alterum, eorum quæ emolumentum quidem non habent pecuniarum habent tamen commodum aliud, quale est, si servus mihi legatus sit, eumque pure manumittere rogatus sim: per servum enim quem pure rogatus sum manumittere, nihil mihi queri potest, ac propterea illius legati fructus nullus est. Cæterum nec eo manumisso, quia locupletior non est factus qui libertum acquisivit, *l. nemo. §. locupletior, ff. de regul. jur.* Interest tamen mea libertum habere, cum propter successionis spem, tum propter obsequia, & alia quæ sunt ex jure patronatus. In illis legatis, quæ emolumentum pecuniarium continent, comprobata est ea regula, ut omnium fidei committere possimus, ad quos aliquid perventurum est morte nostra, vel dum eis datur, vel dum eis nonradimur. *l. 1. §. sciendum de leg. 3.* In ijs vero, quæ emolumentum pecuniarium non habent, sed aliud quoddam commodum quod aestimari non possit, ut maxime talia legata utiliter relinquuntur, tamen eorum quibus relinquuntur fidei committere non possumus, *l. si mulier. §. Iulianus. & §. fin. ff. de legat. 3. l. Titius. C. de oper. liber.* Ergo cum in diem, vel sub conditione debitum creditori meo pure lego, & me vivo dies venit, vel conditio extitit, legatum in eam causam pervenisse, à qua incipere non possit, negat Iustinianus, negat quicquid extinctum esse legatum, sed nihilominus utile esse affirmat: non quia emolumentum habeat pecuniarium, sed quia aliquod commodum sentit ex eo creditor, & quod non expectet ex obligatione actionem, & quod debitum probare necesse non habeat, ut jam non pertimescat, aut sumptus, aut vexationem litis, *l. si mulier. §. si rem. de leg. 3.* Paulus cum ait inutile effici legatum in *l. debitor, de leg. 2.* de legato intelligit emolumentum habente, quod in pretio, & in fructu sit: quale qui accipit onerari fidei commissio, ut supra diximus, potest. Eorum evidens argumentum est, quod si debitoris mei pignus in testamento liberavero, negari non possit quin utile sit debitori



debitori meo tale legatum quia & ejus rei precarium consistit. *l. certe. §. fin. ff. de precar. l. postquam pignus. cum ijs quæ ibi not. ff. de pact.* nihilominus tamen ejus fidei committere possum, *l. si mulier. §. fin. de legat. 3.* & hæc est mea ratio an vera, subito sed tamen ut in re difficilima, ut mihi quidem videtur, plausibilis.

## S V M M A R I A.

- 1 In plerisque actibus, non factum, sed juris potestatem spectari.
- 2 In nonnullis contra, non jus, sed factum.
- 3 Atamen quæ verba ad constitutionem servitutum pertinent, ea non ad factum, sed ad jus servitutis referri.
- 4 Quam ob causam viæ latitudo lege 12. tabul. definita est, ut in porrectum octo pedes habeat, in anfractum sedecim, aliarum servitutum latitudo nulla sit legitima.

## P O M P O N I V S X I.

Si tam angusti loci demonstratione facta via concessa fuerit, ut neque jumentum, neque vehiculum ea ire possit : iter magis quam via, aut actus acquisitus videbitur : sed si jumentum per eam duci poterit, non etiam vehiculum, actus videbitur acquisitus.

**I**N \* ijs quæ agimus, aut etiam contrahimus, sæpe non factum, sed juris potestas spectatur, ut in ea specie, cum quis rem aliquam nactus bona fide possidere cœpit : quia non interrumpitur præscriptio ex posteriori rei alienæ scientia, *l. unica. C. de usucap. transform.* Ius enim \* civile initium usucapionis inspicere voluit, *l. sequitur. §. si antequam pariat. de usucap. D.* Contra sæpe non jus, sed factum spectatur : veluti, cum dicimus alienarum rerum possessores fructus suos tamdiu facere, quamdiu bona fide possident : si cœperint scire quod possident alienum esse, nihil illis acquiri : quia in ea re, non ut in præscriptione, initium : sed singula momenta spectantur, *l. qui bona fide. de acqu. rer. dom. ff.* Quarum rerum differentiam rationem affert Iurisconsultus in *l. bonæ fidei. de acquir. rer. dom. ff.* quia longa possessione acquirere ad jus, hoc est, ad usucapionem, fructus suos facere, ad factum pertinet : ut quis bona, aut mala fide possideat. Tum quoque, cum tam angusti loci demonstratione facta via concessa est, ut neque vehiculum, neque jumentum ea ire possit : iter magis quam via, aut actus acquisitus videbitur : ut, quæ res uti agitur valere non potest, habet cum

LIII

effectum



effectum qui ex jure inducitur. Quoniam ut eleganter responsum est, tametsi in re dissimili, quæ verba ad constituendam servitutem pertinent: non ad factum, sed ad jus servitutis, referuntur, *l. invitum, de serv. urb. ff.* ut & in omnibus quæ geruntur, ex jure sumatur, quod agi intelligitur, *l. nec enim, de solut. ff. l. 1. de pact. pign. C.* Sicuti deniq; cum locatio, aut venditio conventionione facta est, & nōdum res intercessit, si emptor venditori tantum vel venditor emptori tantum acceptum fecit, acceptilatio in ea causa, non sua natura, quia per stipulationem fit, in qua, quicquid palam verbis expressum nō est, omissum intelligitur: sed potestate conventionis valet, hoc est, non tam illud inspicimus, quod uni tantū est acceptilatum, quam quod ex eo contractu proficiscitur, qui est ultro citroq; obligatorius. Itaq; tametsi alteruter eorum tantum, alteri accepto tulerit, tamen & is cui non est acceptilatum liberatur, perinde ac si convenisset inter eos, ut neuter ab altero quicquā peteret. *l. cum emptor, de rescin. vend. ff.* Hic quoque, quamquam de constituenda actum sit, tamen si ea latitudo demonstrata sit, per quam neque iumentum, neque vehiculum ire possit: iter, non actus acquisitus videbitur propter loci demonstrati angustias: ut ex jure sumatur, id quod agi intelligatur, ne scilicet aliter respondentibus, nihil actum videatur: cum servitutum retentio, non interemptio studiosa esse debeat, *l. inter antiquam, de usu & hab. Cod.* Demonstrari enim is agri modus debet, vel cum nullus determinatus est, ab arbitro statui, in itinere quidem, quo quis pedes vel eques commeari possit: in actu vero, per quem & jumentum & vehiculum ire possit, *l. certo generi, §. at si iter, juncta, l. inter actum, de servit. rust. ff.* Actus enim, ut nec itineris latitudo, nulla est legitima, cum in via aliud juris sit: cujus latitudo ex lege duodecim tabularum in porrectum octo pedes habet, in anfractum sedecim, ut in ea constituenda si dicta latitudo nō sit, legitima debeat. Quod tametsi fuit, si modo fuit & constitutum duodecim tabularum lege, & usurpatum in itinere, & actu, itineris duodecim pedum, actus vero quatuor, latitudine lege definita, quod Alexander refert *in libris genialium dierum*: id tamen in Pandectis, aut Imperatorum constitutionibus nusquam extat: non ut quidam putavit, neglectum à Triboniano & cæteris, sed præteritione tacite abrogatum, vel ut nō necessariū præteritum: oportuit \* enim latitudinem viæ jure singulari definiri, certamque ac veluti statutam esse: quia qui viam habet, non modo jumentum, aut vehiculum agere, sed lapidem quoq;, aut tignum trahere, hastam rectam ferre, deniq; omnia per fundum



fundum traducere potest: cumque tam late pateat, quia poterant traduci, vel trahi. quæ vix totus fundus caperet, maxime in obliquum versa: & in immensa illa facultate ejus qui viam habet, non poterat arbiter aditus modum viæ determinare, simul etiam ne ob eam causam totus fundus videretur servire, infinita illa quæque traducendi potestas ad eum agri modum coercita est lege, qui in porrectum, octo pedes, in anfractum sedecim habeat. Quemadmodum in fundo vendito, tametsi lapidicinæ ubicunq; sint, exceptæ sint: post tamen repertæ non videntur exceptæ. Ne aliter interpretantibus, totus fundus lapidicinarum sit, si forte in toto eo sub terra lapis sit, ut plane nihil sit quod venierit, *l. in lege. de contrah. empt. ff.*

## S V M M A R I A.

- 1 *Servitutes prædiorum in jure, non in parte consistere, atq; ideo incorporales esse.*
- 2 *Ideo quoque non usucapi, quia nec certam possessionem habent, sed natura sui intermissionem.*
- 3 *In quo continuarum, si modo sunt aliquæ, & discontinuarum, non est diversa natura.*
- 4 *Ut nec earum causa, quam omnes perpetuam habere debent.*
- 5 *In usucapione servitutum non conjunguntur tempora auctoris, cum temporibus successoris.*
- 6 *In amittendis vero contra servatur.*
- 7 *Actio quam quis diuturno usu, & longa quasi possessione nactus est, cur utilis appelletur.*
- 8 *Et in ea re, quam ob causam interdum id tempus decursum esse necesse est, quod hominum memoriam excedat.*
- 9 *Per magni interesse, usucaptæ sint servitutes, an constitutæ, vel quæ constitutarum loco habeantur.*

## P A V L V S XII.

Servitutes prædiorum rusticorum etsi corporibus accedunt, incorporales tamen sunt, & idcirco usu non capiuntur: vel ideo, quia tales sunt servitutes, ut non habeant certam continuamque possessionem. Nemo enim tam perpetuo, tamque continenter ire potest, ut nullo momento possessio ejus interpellari videatur: idem in servitutibus prædiorum urbanorum observatur.

**I**mperator Iustinianus nudum jus Quiritium cum abolet, id appellat antiquæ subtilitatis ludibrium, quod nihil ab ænigmate discrepet, nec un-



quam videatur, nec in rebus appareat : sed vacuum & superfluum verbū sit, per quod animi juvenum, qui ad primam veniunt legum audientiam, perterriti, ex primis eorū cunabulis, inutiles legis antiquæ dispositiones accipiunt. Atq; utinam ut nudum jus Quiritum, ita infinita abrogasset, & in perpetuam eorum memoriam delevisset, quæ ex veteri stricto & exacto jure reliqua facta, bona ingenia exercent, ut illis pene solis personent legum scholæ : nihil nunc opus hoc loco esset, aut nostro, aut cujusquam labore : sed quia maluit antiquæ subtilitatis nihil penitus ignorari, posteritati inotilem obscuritatem invexit, vel potius reliquit, ut sæpe alias, ita hoc loco. Sed experiamur si quid lucis ei afferri possit. Quod eo facilius erit, quo majore diligentia à multis illustratus est : qui cum anteverterint, & rem attigerint, magna nos cura levarunt. Igitur servitutes prædiorum, tametsi corporibus accedunt, incorporales tamen sunt : ut & in hæreditate, quamquam agri, ædes, mancipia, & hujusmodi sint, quæ corporalia sunt : tamen ipsum jus hæreditatis incorporale est. §. *nec ad rem pertinet. de rebus corpor. & incorpor.* Quamobrem \* servitutes non in parte, sed in jure consiliter Papinianus scripsit. *l. Mævius. §. fundo. de legat. 2.* & quia incorporales sunt, inquit, usu non capiuntur, cum incorporalia non possideantur. Et \* mox, vel ideo, inquit, quia tales sunt servitutes, ut non habeant certam continuamque possessionem, sed natura sui intermissionem, ac tametsi earum usus pro possessione habeatur, atq; ideo negari non possit, possideri eas aliquatenus, usucapiantur tamen nihilo magis, quia non habent certam continuamque possessionem, quam usucapio requirit, cum sit adjectio dominij, per continuationem possessionis temporis lege definiti. Nemo enim tam perpetuo, tamque continenter ire potest, ut nullo momento possessio ejus interpolari videatur. Est ergo servitutis, ut corporalium rerum possessio : alioqui, nec interpolari eam diceret, nec Scribonia lege, quæ usucapionem sustulit, quæ servitutem constituerebat, quicquam actum esset. Nam omnino si non possidentur servitutes, ne usucapiantur quoque consequens est, etiam lege Scribonia non lata. Est tamen longe dissimilis, quia non certa, non continua, non quæ animo retineatur, sed usu : deinceps quæ facti sit, non juris. Ac \* ne quis in hac causa continuas & discontinuas, quas vocant, diverso jure conscribi putet, primum, quia nulla id lege constitutum est, deinde, quia hac lege, quod in rusticorum, idem & in urbanorum prædiorum servitutibus observari dicitur. Postremo, quia ut servitutes quæ in superficie consistunt possessione retinentur :



tur : & ad hoc ut immiffum habeam , per causam tigni poffideo habendi  
 confuetudine , & quali facto quodam poffideo , *l. fervitudes quæ in fuperfi-*  
*cie. de ferv. urb. ff.* Ita , quia , per quem locum mihi viam , aut iter concef-  
 fisti , electa parte qua confiftit fervitus , ut fint cæteræ fundi partes liberæ ,  
 tametfi non utar , in eam tamen calle feu inalis femita , qua primum direxi ,  
 nihil à te fieri poteft quo minus commode ire agere poffim , *l. fi ftitidij.*  
*verf. & fimiliter quemad. ferv. amitt. ff. l. per quem locum de fervit. ruf. ff.*  
 ob eam causam in tuo aliquo utor , & ut illas quæ in fuperficie confiftunt ,  
 facto aliquo , & quadam quali poffeffione viam , iter , actum , & ruficas o-  
 mnes retineo . Et quia facto aliquo retinentur fere omnes , quæ vel in fco-  
 lo , vel in fuperficie confiftunt , non eft ullarum certa & continua poffeffio ,  
 quia facta omnia natura fui momentanea funt , & intermiffionem habent ,  
*l. cum debere. de ferv. urban.* Sed \* tamen ( quod multi parum intelligen-  
 tes cum poffeffione continua confundunt ) omnes perpetuam causam ha-  
 bere debent , *l. foramen. de fervit. ruf. ff.* Si quidem constitutionem spe-  
 ctes , quæ & ipfa caufa fervitutum appellantur , *l. fi prius. in principio de a-*  
*qua plu. arcend. ff.* eas pure constitui oportet : nam ex die , vel ad diem ,  
 vel fub conditione , vel ad certam conditionem constitutæ , prædiorum  
 fervitudes non funt , *l. fervitudes. fupra hoc tit.* fi fundum cui imponuntur ,  
 aut eum cui acquiruntur , debet ille quidem , nunquam non poffe præftare  
 aut pati : fic nullam aquam duci poffe jure fervitutis dicimus , nifi quæ pe-  
 rennis fit , *l. 1. §. loquitur. de aqua quoti. & æfti. ff. l. 1. §. hoc interdictum.*  
*de fonte. ff.* hic autem , vel ex naturali , vel ex neceffaria , eaque perpetua  
 caufa egere . Hinc illud foramen in pariete conclavis , vel triclinij , quod  
 fit proluendi pavimenti caufa , neque flumen effe , neque tempore acquiri  
 fi in eum locum nihil ex cœlo aquæ veniat , *l. foramen de fervit. urban. D.*  
 Quia pavementum proluere quod folebant veteres inteffellatis , & alijs ar-  
 te laboratis pavimenti , quæ affarota appellabantur , deinde fpongijs ex-  
 ficcare . ad voluptatem comparatum erat . Præterea , quia per id foramen  
 non aqua pluvia , aut alia perennis extrudenda , & in vicini ædes mittenda  
 erat . Sicque ea res , quia ex naturali , aut neceffaria caufa non fiebat , per-  
 perpetuam causam non habebat . Tum etiam quia manu fiebat , intellegiq ; non  
 poterat , quid , quale , quantumq ; effet quod tale constitutum erat : magis  
 perfonæ facultas , quam ædibus fervitus acquifita videbatur . Veruntamen  
 \* quia nullarum fervitutum certa & continua poffeffio eft , nullæ quoq ; u-  
 fucapi , ne hodie quidem fummo jure poffunt : utrunq ; ex eo apparet , quia

LIII 3

vulgari



vulgari jure is qui in alterius locum succedit, longæ possessionis præscriptionem implet accessione facta possessionis autoris sui : Et quod vulgo dicitur, ad præscriptionem omnium rerum complendam, conjunguntur tempora autoris, cum temporibus successoris, *l. dolia. §. fin. de contrah. empt. ff. l. Pomponius. §. cum quis. & seq. ff. de acq. poss.* At non modo non in servitutibus omnino, sed nec in usucapienda libertate earum quæ non amittuntur per non usum, nili accedat aliquod factum ejus qui eam debet, successor utitur adminiculo ex persona sui autoris, sed necesse est eum qui contra servitutem fecit, sic factum habere tempore continuo, quod præscriptionem impleat : quamobrem si is qui altius ædificatum habebat, ante statutum tempus ædes possidere desijt, interpellata usucapio est : is autem qui easdem ædes postea possidere coeperit, non nisi integro statuto tempore libertatem usucapiet, quia natura servitutum ea est ut possideri non possint, sed intelligantur possessionem earum habere qui ædes possident. verba sunt Iuriconsulti in *l. si ædes. §. libertas. de servit. urban. ff. ut dubitare amplius non possimus, nec urbanarum servitutum possessionem certam & continuam esse. Quamquam illius responsi illa quoq; ratio esse potest, quia cum is qui servitutem debet, libertatem usucapit contrario facto, ejus libertatis possessio civilis est, non naturalis : atque ideo personam non egreditur, vel possidentis, vel ejus adversus quem possidetur, *l. 1. de præscript. long. temp. 10. vel 20. anno.* Quod \* contra servatur in eo qui jure suo non utitur, cujus quia negligentia continua esse potest, tamen si usus non possit, ideo tempus quo non est usus præcedens fundi dominus cui servitus debetur, imputatur ei qui in ejus locum successit, *l. si quis alia. §. tempus. quemad. serv. amittatur.* quasi videatur, qui eam debet continuo usu libertatis eam usucepisse. Sed quamquam ex supradictis causis servitutes neque vere possideantur, neq; usucapiantur ipso jure. Tamen \* si quis diuturno usu, & longa possessione jus aquæ ducendæ nactus sit, utilem actionem habet, ut ostendat per annos forte tot usum se, non vi, non clam, non precario, *l. si quis diuturno. si servit. vend. ff.* non quia servitus ullo tempore usucapiatur, sed ex temporis diuturni usu credatur jure fuisse constituta, quod nonnullis placere video : permagni enim interest, sit constituta servitus, an usu & longa quasi possessione quæsitâ. Sed utilem habet actionem, quia summo jure nullam habet : longum autem id tempus quale quale fuerit in acquirendis servitutibus, certe in amittendis vel negligentia non utentis, vel culpa utentis non debito modo, aut tempore, aut ejus qui o-*



qui omnino ut maxime velit uti non possit, id tempus expectatur, quod in corporalium rerum usucapionibus præscriptum est, *l. sicut usumfruct. de servi. & aqu. Cod.* ut tamen non usum esse non sufficiat, si modo non utentis nulla sit culpa aut desidia, *l. si quis ex fundo. quemadmod. servit. amitt. ff. l. & Atilicinus. de servit. rust. ff.* Qua in re illud quoque spectatur, sitne servitus quæ assiduam ejus cui debetur operam desideret, atque manufactum opus, quæque in faciendo consistat: an quæ possessione retineatur, multaque alia observantur, quæ ad hunc locum non pertinent, in quo non de amittenda, sed longa quasi possessione acquirenda agitur. Sed \* hic 8  
 oritur maxima turba inter interpretes, quia in ea re id quoque tempus constitutum & definitum sit, quod hominum memoriam excedit, *l. hoc jure. §. ductus aquæ, de aqua quotid. & æstiv. D.* sic enim ait, *ductus aquæ, cujus origo memoriam exceßerit, jure constituti loco habetur.* Plerique existimant ibi requiri ut originis ductus aquæ non extet memoria, quia ageretur de præscribenda aqua, quæ ex flumine publico, non quæ ex fonte privato duceretur: idque ex antecedentibus colligi. Eam cum sine principis jussu & autoritate ducere nemo possit, *l. 1. §. permittitur. de aqua quotid. & æstiv. ff. nec usu,* & quasi possessione acquiri nisi ejus temporis, cujus non extet memoria: quia eo solo tempore, alia quoque quæ solus princeps concedere potest, præscribantur, *c. super questionum. §. præterea. de verbo. & rer. signif. ext.* Alij agi quidem de privata aqua, quæ ex privato fonte duceretur, attamen tantum tempus ad eam præscribendam non requiri absolute: sed eo requiri tamen, ut solo usu & tempore acquisita, pro constituta habeatur. Illi mihi videntur assequeuti quidem verum sensum, sed quid intersit constituta sit, an usu & longa quasi possessione acquisita, nondum percepisse, ac à seipsis dissentientes cum magna fiducia errasse omnes, cum tradiderunt communi consensu, utilem actionem quam parit diuturnus usus, & servitutum longa possessio, à directa non differre, sed utranque eandem vim ac potestatem habere: quia non referre responsum sit, directa quis, an utili actione agat, *l. actio. de negot. gest. ff.* Tametsi enim in cæteris nihil intersit, extet servitutis memoria, vel non extet, *l. 2. §. apud Alphenum. de aqua plu. arcend. ff.* tamen in hac causa permagni refert: aquæductus enim constitutus cum est, si qua in rivo nascatur aqua, tacite lucrifit ab eo qui ducit, *l. hoc jure. §. aqua quæ in rivo. de aqua quot. & æsti. ff.* Subjicit mox Iurisconsultus, ductus aquæ cujus origo memoriam exceßerit jure constitui loco habetur, ut scilicet & qui aquæductum  
 habet,



habet, cujus origo memoriam excedat, quia & is constitui loco habetur, aquam si qua in rivo nascatur, lucrifaciat. Non autem lucrifaceret, si tantum constituto legibus tempore usus, aquæducendæ jus nactus esset. Nam ecclesiarum parochis, quia ad eos jure cõmuni decimarum perceptio spectat. *cap. cum in tua diœcesi, de deci. extra*, sicut aliorum omnium proventum, ita & novalium decimæ debentur, *cap. commissum est nobis, de deci. extra*. Et tamen ijs, qui adversus parochum decimas tempore constituto præscripserunt, novalium decimæ non acquiruntur, *cap. cum contingat, de deci. extra*. Nimirum, quia illis suo jure debentur, his non, nisi propter diuturnum usum, & longam quasi possessionem. Ex \* quo facile est intelligere, interesse, usucaptæ sint servitutes, an constitutæ, vel quæ constitutarum loco habeantur, & hic mihi videtur sensus, §. *ductus aquæ. per conjunctionem proxime præcedentis*.

§. Servitus itineris ad sepulchrum privati juris manet, & ideo remitti domino servientis fundi potest, & acquiri etiam post religionem sepulchri hæc servitus.

Officiosa pietate veteres curaverunt funera multis modis, magnæque fuit exequiarum pompa, quia in sepulcorum animas donec cadavera sepulturæ conderentur, errare credebant, hinc illa :

*Cocytî stagna alta vides, stygiamque plaudem.  
Dij cujus jurare timent, & fallere numen :  
Hæc omnis quam cernis, inops, inhumataque turba est.  
Portitor ille Charon, hi quos vehit unda, sepulchri.  
Nec ripas datur horrendas, nec rauca fluentia.  
Transportare prius, quam sedibus ossa quierunt.  
Centum errant annos, volitantque hæc littora circum,  
Tum demum admissi stagna exoptata revisunt.*

Eratque tanta sepulchrorum religio, ut ea pars quæ sepulchro dicata esset, quemadmodum non recipere servitutem, ita nec proscindi aratro posset. Hinc ille jocus Augusti in Vedium, qui patris monumentum parum pie exaraverat, dicentis, hoc est vere patris monumentum colere, veruntamen, quia de illis quæ scripta sunt in jure civili, cum nostra religio novos ritus invexerit ignorari possunt sine dispendio, suntq; nihilominus ab alijs diligenter tradita : ad ulteriora transeo.

S V M.



- 1 Quatenus in locis publicis facere prohibeamur.
- 2 Quid sit in publicis tantum jura habere ad obtinendum quantum habet quilibet ex populo ad prohibendum.
- 3 Item, quam significationem habeat quod responsum est ad privatas causas, accommodata esse interdicta, non ad publicas.
- 4 Loca publica privatorum usibus deservire jure civitatis, non quasi propria cujusque, idque quam habeat potestatem.

§. Publico loco interveniente, vel via publica, haustus servitus imponi potest, aquæductus non potest. à principe tamen peti solet, ut per viam publicam aquam ducere sine incōcommodo publico liceat.

**I**N \* locis publicis non omnia omnino facere prohibemur, sed eatenus  
 tantū dum nequid privato cuiquam damni detur. Itaq; adversus eū qui  
 molem in mare projecit, interdictū ne quid in loco publico cōpetit, ita de-  
 mum, si cui ea res nocitura est: Si autem nemo damnum sentit, tuendus  
 est is, qui in litore ædificat, vel molē in mare jactit. *l. 2. §. adversus, ne quid  
 in loc. public. ff.* Quoniam \* in locis publicis tantū juris habemus ad obti-  
 nendum: hoc est, facere in publico cuique eatenus liberum est, quantum  
 quilibet ex populo ad prohibendum: hoc est, dum ne cum incommodo  
 cujusquam privati id fiat, ut merito intercedere debeat interdicto. *l. præ-  
 tor ait. §. loca enim publica, ne quid in loco public. ff.* id enim illis verbis si-  
 gnificari puto, quanquam ea omnes aliter exceperint. \* Quia ad privatas  
 causas accommodata sunt interdicta, non ad publicas. *l. sane si maris, de  
 injurijs, ff.* Non quod publicæ utilitatis causa non competant interdicta,  
 qualia sunt de locis publicis, de via publica, de fluminibus, nam & ne quid  
 in loco publico vel itinere fiat, & de via publica, & itinere publico refici-  
 endo, & ne quid in flumine publico, ripæ ejus fiat, quo pejus navigetur,  
 edixit prætor: Sed quia & in illis interdictis quæ ad publicam utilitatem  
 respiciunt, tametsi popularia sint, condemnatio tamen ex eo fit, quanti a-  
 ctoris interest. *l. 2. §. hoc interdictum perpetuum, ne quid in loco public. ff.*  
 Cæterum jus suum populo præcipue tuetur, & ad privatas causas, ut plu-  
 rimum non pertinet sola popularis actio. *l. 1. de popul. actio. ff.* atque ea  
 causa, mulieri, & pupillo, tum non datur, *l. mulieri & pupillo. eod.* Ex eo  
 quoque est, quod procuratorem dare non potest, qui popularem actionem

M m m m

mover,



*movet. l. qui populari, eod.* Quia in illis quidem qui suam rem agunt, utiliter receptum est ut per procuratorem agant, cum sæpe morbus, aut senectus, aut necessaria peregrinatio, itemq; aliæ multæ causæ impedimento sint, ne quis rem suam jure exequi possit: ijs vero quibus abs re sua tantum est otij publica ut current, tamen ad eos non pertineant, non idem concessum est. Cum de se queri debeant, qui de re ad eos non pertinente litigent. \* In summa, quia loca publica privatorum usibus deserviunt jure civitatis, nō quasi propria cujusque. *l. 2. §. loca, ne quid in loc. publ. ff.* id demum in publico cuilibet petere permittendum est, quod ad usum omnium hominum pertineat, veluti vias publicas, non etiam quicquid sibi privato expediat. *l. 1. de loc. & itin. publ. ff.* Quamobrem publico loco interveniente, vel via publica, haustus servitus imponi potest, quia tunc per publicum solo itinere, quod ad usum omnium hominum pertinet, opus est. *l. Labeo. quemadmod. servit. amittat. ff.* aquæductus non potest, tum quia aquæductus ad privatam tantum causam pertinet, & non ad omnium hominū usum: tum, quia ejus usus soli faciem immutat, quod in solo publico nemo potest facere. Quo, non ut privato, sed jure civitatis utimur.

## SUMMARIA.

- 1 Prodesse sibi unumquemque dum alijs non noceat, non prohiberi.
- 2 Servitutibus modum facit, prædiorum quibus acquiruntur, necessitas.
- 3 Multoque magis presentem utilitatem in eis requiri, eamque ex veritate, non ex opinione paciscentium aestimari debere.
- 4 Ut tamen satis sit servitutes utiliter cæpisse, aut incipere posse volente eo cui acquiruntur.
- 5 Sed potest fundo quem quis vendit servitus imponi, & si non sit utilis.
- 6 Quamquam non sufficiat amœnitatem habere.

## POMPONIVS XIII.

Quoties nec hominum, nec prædiorum servitutes sunt, quia nihil vicinorum interest, non valent: veluti, ne per fundum tuum eas, aut ne ibi consistas, & ideo si mihi concedas jus tibi non esse fundo tuo uti frui, nihil agitur aliter atq; si mihi concedas jus tibi nō esse in fundo tuo aquam quærere, minuendæ aquæ meæ gratia.

**I**Nter ea quæ ad universum tractatum servitutum pertinentia supra præfatus sum, illud accuratius discussi, an semper, & qualis utilitas in constituen-



statuendis servitutibus spectanda esset. Id, eo negligentius hic percurram,  
 ut prætermittam verius. Cogitabant, credo, Iurisconsulti existere posse  
 qui vicinis rerum suarum usum inviderent, illisq; tametsi nullo eorum cō-  
 modo libertatē utendi rebus proprijs intersepirent, vel interciperent pa-  
 ctionibus: qualis esset, cui tecum convenisset ne in tuo consisteres, aut ne  
 tuo fruereris. Non secus ad Castorem scribunt, quia testiculi ejus in usum  
 medelarum appetuntur, idcirco cum urgeri se intelligit, geminos sibi de-  
 vorare innata quadam invidia, ne captus prosit. Ergo conventiones illas,  
 quæ illi qui pactus est, obsint: qui cum conventæ sunt, non prosint: ta-  
 met si sit quisq; rei suæ moderator & arbiter merito non servari constitue-  
 runt, rati insani esse alienorum prædiorum jus minuere imposita servitute,  
 qua constituta, augeat nihilo magis suorum utilitatem. Quemadmodum  
 & in diversum, quamquam nolente domino, in alieno nihil cuiquam licet.  
*l. injuriarum, §. fin. de injurijs, ff.* superfluentem tamen aquam ex vicini  
 fundo in suum derivare, omnibus jus esse constituerunt, quia prodesse sibi  
 unusquisque, dum alijs non noceat, non prohibeatur. *l. 1. §. ijdem, ajunt  
 aquam, de aqua pluvi. arcend. ff.* \* Nec mirum si talibus pactio-  
 num legi-  
 bus libertatem fundi mei conventionem coangustare nō possis: Cum ne tuo  
 quoque fundo quem mihi testamento relinquis, similem legem quæ cau-  
 sam non habeat, sed nudum præceptum contineat, dicere possis. *l. filius-  
 familias, §. Divi. de leg. 1.* Sed & quæcunq; sic constituta sunt, ut reperi-  
 ri causæ nullæ possint, quas in constituendis homines sequuti sint, abolen-  
 da, abrogandaq; sunt, *can. omnia talia, vij. dist.* Certe, si tale quid stipu-  
 latus sis à me, ne in meo consistam, cum id nullam habere possit causam,  
 propter quam id fieri velis ne quicquā stipulatus es: eo maxime si de con-  
 stituenda servitute cogitasti: cui, modum facit prædij cui acquiritur ne-  
 cessitas. Nam \* ut abunde supra scripsi, calcis coquendæ, aut cretæ exi-  
 mendæ servitus, & aliæ quæ rerum sūt, constitui non ultra possunt, quam  
 quatenus ad eum ipsum fundum cui acquiruntur opus est. *l. ergo, de servit.  
 rustic. ff.* Quo \* fit ut excusari non possit summi cujusdam viri error, qui  
 exultimavit præsentem quidem utilitatem requiri in constituendis servitu-  
 tibus, sed eam non ex veritate, sed ex animo paciscentium æstimandam,  
 ut satis sit putare quemque servitutem quam acquirit utilitati sibi fore, aut  
 voluptati, tametsi in eo fallatur. Nam id si credimus evenire casus non po-  
 test, imo ne cogitari quidem nisi inepte, quo quis servitutem inutiliter sibi  
 stipuletur, non est enim verisimile quin nec evenire potest, ut sciens, pru-

M m m m 2

dens



dens quisquam sibi stipuletur quod sibi inutile futurum putet, ac propterea nec illud quoque, ut nec prædiorum nec hominum servitutes sint, si modo satis sit putare utiles. Quis enim non affirmabit sibi utilem videri quam constitutam volet: Ideoque secundum illum nequaquam lata est hæc lex,

4 quæ id prohibeat quod evenire non possit. Verum \* ergo utilitatem requirimus, non quæ sit in opinione tantum, ut tamen satis esse putemus si utiliter coepit servitus, aut incipere possit volente eo, cui acquiritur. Sed tamen ei fundo quam quis vendit servitus imponi, etsi non sit utilis, potest.

5 *l. ei fundo infr. hoc titul.* Non \* earum ulla ratione quas hic multas multi prætexunt: sed quia longe lateque interfit, servitutem acquiras, an excipias: cum acquirere non nisi utilem & necessariam possis, excipere vero etiam non utilem, quia ut in præfationibus fuisse scripsi, quod exceptum est, magis videtur non translatum in emptorem, quam ab emptore constitutum. Estq; illa eorum verborum vis, *quædam enim habere possumus quamvis ea nobis utilia, non sint*, quasi dicat, videri eum qui excipit ex sese, & suo jure habere, Inde est illud non absimile, quod si fundi mei, cui aquæductus debetur, partem aliquam vendidero, eaq; nullum aquæ usum desideret, te tamen nihilominus sequetur aquæductus tibi inutilis, qui toti fundo utiliter acquisitus fuit, fietque pro modo agri detenti, aut alienati ejus aquæ divisio. *l. si partem, de servit. rust. ff.* Nam & tametsi secundum vulgarem regulâ juris nemo rogari poterat, ut liberos suos emanciparet. *l. filius familias, §. secundum vulgarem, de leg. 1.* constitui tamen extra ordinem solet, adversus eum qui agnovit id, quod sibi relictum est hac contemplatione, ut liberos suos emanciparet. Nimirum cogetur emancipare, ne inquit Iurisconsultus, circumveniantur testantium voluntates. *l. si cui legatum, de cond. & demon. ff.* Et in universum, non est æque parata non possidenti actio, ac possidenti retentio. *l. 1. de pign. ff.* In ea maxime specie: cum non sit ferendum, venditorem qui non alia lege rem suam transferre voluit, aliquam captionem ex juris occasione pati. Illud \* omnino non placet, quod quidam summæ autoritatis vir hoc loco scripsit, imponi servitutem posse quæ inutilis sit, si modo amœnitatem habeat: Quia scripserit Pomponius, non solum ad irrigandum, sed pecoris causa, vel amœnitatis etiam aquam duci posse. *l. hoc jure, de aqua quotid. & æstiv. ff.* Non enim tractat Pomponius eo loco de privato aquæductu, sed de ea aqua quæ vel ex castello, vel rivo, vel quo alio loco publico, ita concedente principe duceretur. In qua illud solum quæritur, an qui ducit, assigna-  
tura



tum sibi jus habeat. *l. 1. §. fin. de aqua quoti. & æstiv. ff.* sed nec Pomponius de ea aqua scribit quæ amœnitatis tantum causâ, sed de ea quæ ad irrigandû & pecoris causâ duceretur, illud adjiciens, ut ea amœnitatis quoque causâ duci possit. Id enim non fieri contra servitutis naturam, si modo in acquirenda spectata sit fundi, qui irrigari desideret utilitas & necessitas. Nam si fundus nullum aquæ usum desideret, ad eum non pertinere verba Pomponij ex eo apparet, quod ea tantum aqua ad illud interdictum pertinet, quæ ad usum & cōmodum pertinet. *l. 1. §. illud queritur utram ea, de aqua quotid. & æstiv. ff.* Porro in *l. competit, quod vi aut clam, ff.* nihil contra dicitur, nisi putamus diversa non esse, jus esse impune aliena viridaria cedere, deprædari, aut alio modo vastare, quod nemini nec in privato, nec in publico facere licet: quin nec omnino quale quale cōmodum auferre. *l. 2. §. merito, vers. damnum, ne quid in loco publ. ff.* Et viridaria tollere multa; in sitione vicino amœniorem prospectum jure servitutis præstare cogi, quod nulla pactione effici potest.

## SUMMARIA.

- 1 Prædiorum servitutes non homines debere, sed prædia prædijs.
- 2 Contrarium receptum esse in servitute oneris ferendi, & quæ sit ejus rei causa.
- 3 Duorum locorum interpretatio, *l. 2. §. apud Labeonem. & §. apud Alphenum, de aqua pluv arcend. ff.*

§. Servitutum non ea natura est, ut aliquid faciat quis: veluti, ut viridaria tollat, aut amœniorem prospectum præstet, aut in hoc ut in suo pingat: sed ut patiatur, aut non faciat aliquid.

**N**ON potest ita servitus imponi, ut quis facere aliquid cogatur, sed ne me facere prohibeat. *l. & si forte, §. etiam, si serv. vend. ff.* Estq; illud contra genera servitutum, *l. sicuti, §. distant, eod.* quod hic contra naturam interpretatur Iurisconsultus. Cujus \* rei ea est ratio, quia prædiorum servitutes non homines debeant, sed prædia prædijs. *l. & si forte, §. Labeo autem, si serv. vend.* Contrarium receptum est in ea servitute, quæ oneris ferendi appellatur. Nam \* ea cui debetur, non solum actio competit adversus vicinum, ut onera ferat, sed & ut ædificia reficiat ad eum modum qui in servitute imposita comprehensus est: & in eo omnes conveniunt in *l. & si forte, §. sed prævaluit, si serv. vend. ff.* Quod cur sit in ea

M m m m 3

specie



specie singulari non modo bonam rationem nullam legi, sed nec quoquo-  
modo plausibilem. Nam Angeli & Fulgosij distinctio, quam multo judi-  
cio hic sequi nonnullos video, placere nullo modo potest, ut qua res nihilo  
aptior fiat. Dum ajunt, principaliter quidem refectionem non exigi ab eo  
qui servit, sed in consequentiam quod ab Angelo & Fulg. proditum esse,  
aut probatum etiam aliquatenus, mirum videri potest: Sed ijs præsertim,  
qui illius rei expositam & naturalem causam esse intelligent, qualis certe  
3 est. \* Nam in ea specie prævaluit Servij sententia, ut possit quis defende-  
re sibi jus esse cogere adversariū reficere parietem ad onera sua sustinen-  
da: quia si non is qui ferre debet restituere collapsum ædificium, aut id  
quod vitium facit reficere cogeretur, sed is cui ea servitus debetur: Iustius  
multo hic diceretur servire qui refectionis sumptus faceret, quam ille qui  
onera ferret: cujus vel ex eo melior esset conditio, quia perpetuo integrū  
parietem haberet alterius impensa. Duo sunt loci qui tantas tenebras of-  
fuderunt interpretibus, & hodie in luce caligent, *uterque est in l. 2. §. apud  
Labeonem. & §. apud Alphenum, de aqua plu. arcend. ff.* quos illi ita ex-  
plicant, ut verba & rem consideranti magis videri possint hærentes in pe-  
dicis & tricis quoquomodo evadere velle, quam iudicio dicere: visat qui  
volet ita impeditos magnāq; vi luctantes frustra, nos rem ipsam conside-  
remus. Ita statuunt omnes: Fossam quæ ibi proponitur fuisse agrorum  
siccandorum causa inferioris fundi dominum non jure suo fecisse, sed fa-  
ctam ei ejus rei potestatem à superioris fundi domino, remq; omnem ita  
componunt quasi superioris fundi dominus in ea re fundi sui libertatē mi-  
nuerit. Hic primum labascere cœperunt. Deinde ita duos illos locos le-  
gunt, quasi habeant facti speciem longe diversam: hoc, labentes ad casum  
impulit. Mihi contra videtur jure suo, nimirum & in suo inferioris fundi  
dominum fossam fecisse: deinde utriusque loci ita unam speciem esse, ut  
posterior superiorem definiat. Quæ si vera sint, nemini dubium erit, quin  
illi loci inepte hic citentur: sed experiamur an vera sint. Dicebat Labeo,  
si fossa sit agrorum siccandorum causa adeo vetus, ut ejus memoria nō ex-  
ret quando facta sit, si eam inferior vicinus non purgaret, & ideo ex re-  
stagnatione ejus aqua fundo superiori noceret, agi posse aquæ plu. arcen.  
cum inferioris fundi domino, ut vel ipse purgaret, vel pateretur superioris  
fundus dominum in pristinum statum eam reducere: hoc ideo Labeo, quasi  
non interfit, naturaliter agri natura ipsa per se mutata sit, in qua specie nō  
civimodo restituendum, id est, ab eo cum quo agitur, sed præstanda pa-  
tientia



tientia tantum. *l. supra iter. §. Trebarius. de aqua plu. arcend. ff.* aut manufacti operis memoria non extet, ut tum quoq; satis præstet is cum quo agitur, si reponi & restitui sinat, reponere autem ipse non cogatur. Quod Alphenus notans, statuit eam fossam ex qua ad inferiorem fundum aqua descendit cogendum esse vicinum purgare: neq; satis esse si non constet fossam manufactam esse.

## IULIANVS XIV.

Ei qui pignori fundum accepit, non est iniquum utilem petitionem servitutis dari, sicut ipsius fundi utilis petitio datur, idemque servari convenit, & in eo ad quem vectigalis fundus pertinet.

*Quæ ad hanc legem pertinent ex commentarijs legis secundæ petenda sunt.*

## SUMMARI A.

- 1 In universum, individuum vel natura, vel lege dici.
- 2 Illud prius de servitutibus dici, & quæ sint ejus rei causæ.
- 3 Servitutes non esse totas in toto, & totas in qualibet parte, sed esse tamen in parte qualibet efficaces.

## POMPONIUS XV.

Viæ, itineris, actus, aquæ ductus pars in obligationem deduci non potest, quia usus eorum indivisus est. & ideo si stipulator decesserit, pluribus hæredibus relictis. singuli in solidum viam petunt, & si promissor decesserit pluribus hæredibus relictis, à singulis hæredibus solida petitio est.

**I**ndividui \* appellatio ( ut de ea re quam non ex professo tracto summam dicam, non tam ut intelligatur exacte, quam ut ex ea, quæ hujus loci sunt propria, lucem aliquam accipiant ) aut naturalis est, aut civilis: nam lege individuum ex eo appellatur, quod tamen si re ipsa divisionem recipiat, divisum tamen in partes ipsum à se aliud quid efficitur, vel ejus usus corrumpitur: qualia sunt homo, vestis, delium, unde doli inijs consilium Quintus Fabius Labeo cum à rege Antiocho quem bello superaverat, ex fœdere icto dimidiam partem navium accipere deberet, medias enim secuit ut eum tota classe privaret, natura autem divisionem non admittunt: veluti,



- 2 veluti, \* hæc de quibus loquimur prædiorum jura, quæ ita prædijs accedunt ut prædiorum partes non sint. *l. quod ad servit. de evict. ff.* tum quia eorum usus, cujus utilitas in constituendis maxime spectatur, (Siquidem fructus nullus servitutis æstimari potest, nisi si quis commodum in fructibus numeret quod quisq; utendo habet. *l. videamus. de usur. ff.*) indivisus est quod hac lege dicitur. Tum etiam quia non potest ita in servitutis parte vis fieri ut non in tota fiat. *l. 1. §. item quæritur, vers. ego Offilio. de aqua quot. & æstiv. ff.* Denique quia pro parte præstari non possunt. *l. si unus ex socijs. de servit. rustic.* Ex quo fit ut responsum sit, omnes partes fundi cui servitus debetur ejusdem modi esse. *l. 1. §. illud Labeo dicit. de aqua quotid. & æstiv. ff.*
- 3 Non \* est tamen servitus tota in toto, & tota in qualibet parte, quod barbare ubique tradunt, quia scriptum est quamlibet servitutem quæ fundo debeat, omnibus ejus partibus deberi: & fundo particulatim vendito, omnes partes sequi. *in l. via. §. fin. de serv. rustic. ff.* Nam cū primum iter determinatum est, ea servitus consistit, cæteræ partes agri liberæ sunt. *l. certo generi. §. si totus de servit. rustic. præd.* sed nec in parte qualibet ejus partis fundi qua consistit servitus, tota est servitus in qualibet parte, sed satis est efficacem in qualibet parte esse. Quod in disputatione de anima animadversum est ab eruditis, ut non existat anima in qualibet corporis parte, de quo rixati sunt multi, sed tantum sit in qualibet parte efficax. Illa autem quæstio, dividua an individua sit servitus, utilitatem habet: in constituenda quidem servitute, si ex pluribus dominis vel unus cedit, vel uni ceditur: in ea vero quæ utiliter cœpit & cōstitit, si mortuo promissore à pluribus hæredibus exigenda, aut mortuo stipulatore pluribus hæredibus præstanda est. Tum. n. videbatur extingui stipulatio, quia per singulos servitus acquiri non possit, nec aliter à pluribus cedi, quā si simul omnes cedant. *l. fin. comm. præd. ff.* Sed difficultatem præstationis in quam sine facto stipulatoris, aut promissoris, res ab initio bene & utiliter constituta, incidit non facere inutilem stipulationem responsum est *l. 2. §. ex his, vers. sed quidem hoc casu. l. pluribus, §. & si placeat. de verb. oblig. ff.* Estque in ea re utiliter receptum ex vetere juris regula, ut quæ in partes dividi non possunt, solida à singulis hæredibus debeantur. *l. ea quæ in partes. de regul. jur. ff.* utque habeant singuli hæredes actionem in solidum. *l. hæredes. §. an ea, sam. hercis. ff.* Quod sine promissoris injuria fit, qui non plus cuiquam præstaturus est quam quod cujusq; intersit, ut in simili responsum est: Si dominus proprietatis & fructuarius desiderant sibi caveri



caveri damni infecti nomine, utrunq; audiendum esse, neq; injuriam sentire promissorem, quia non sit plus cuiquam præstaturus, quam quod ejus inter sit. *l. prætoris. §. fin. de damn. infect. ff.* Fit enim condemnatio pro parte hæreditaria tantum si via non præstetur. *l. hæredes. §. an ea, fam. hercisc. ff. vers. sed verius.* Et si in eo promisso incommodum aliquod versaretur, ferendum tamen esset. Aut enim stipulatoris hæredes fundum indivisum habent, quo casu una tantum servitus pluribus hæredibus debetur, idemq; servitutis jus manet quod vivo stipulatore fuit, aut per partes divisum possident quo casu tametsi plures servitutes debeantur pluribus hæredibus, perindeq; est ac si ab initio pluribus dominis constituta sit servitus, ut sibi tantum quisq; dominorum eam usurpet, & sibi non utendo deperdat. compensandum tamen est illud incommodum cum hoc comodo. *l. nam satis. §. 1. & seq. quem. servit. amitt.* Neq; quod res in eum casum pervenisse videtur, à quo incipere non possit, intercidet & extinguetur servitutis stipulatio mortuo stipulatore, aut promissore plurib; hæredib; relictis. Cum ratio juris nemini officere debeat, qui alioqui sibi diligenter cavit. *l. debitor. de separ. ff. l. 1. de testa manumif. C.* Maxime cum & hoc evenire posse credendum sit prospexisse promissorem. *argu. l. si quis domum. §. hic subiunge. loc. & conduct. ff.* Sicq; æquius multo, ut omnes hæredes solidam servitutem debeant, & ab omnibus insolidum debeat, quàm ut nulli præstetur, aut à nemine debeat, quia pro parte singulis, aut à singulis hæredibus præstari non possit, sicuti, si quis servo mortiferum vulnus inflixisset, eundemq; alius ex intervallo ita percussisset ut maturius interficeretur, quam ex priore vulnere moriturus fuerat, receptum est utrumque *l. Aquilia teneri: quasi uterq; ex diversa causa, & diversis temporibus occiderit: quamvis re vera semel tantum occidi potuit servus: quia absurdus constituatur neutrum teneri l. Aquilia. l. item si vulneratum, ad l. Aquil. ff.* quod tamen in servitute aquæducendæ nõ obtinet: quæ quia mensuris & temporibus, dividi & secerni potest. *l. arbor. §. fin. com. divid. ff.* à pluribus hæredibus separatim facta divisione non insolidum vendicatur, sed à singulis pro modo partis agri quam possident. *l. si partem. de servit. rusticor.* nam & ab initio non modus prædiorum, sed servitus, aquæducendæ terminum facit. *l. non modus. de servitut. & aqu. C. hæc de servitutibus prædiorum.* De usu, usufructu, & habitatione, dicemus separato tractatu.



- 1 Confusione servitutes extinguuntur, & quæ sit ejus rei ratio.
- 2 Id verum non esse in iis quæ possessione retinentur quamdiu factio aliquo possidentur.
- 3 In hæredibus tamen persona vere contingere, quia & pure legatis aditione hæreditatis efficiatur dominus.
- 4 Habent enim confundendi vim & potestatem acquisitiones etiam illæ quæ perpetuæ non sunt.
- 5 Contrarium autem servari in usufructu.

## PAVLVS XVI.

Papinianus notat, in omnibus servitutibus quæ aditionibus confusæ sunt, responsum est doli exceptionem nocituram legatario, si non patiaturs eas iterum imponi.

- ¶ **V**BI \* idem utriusque prædij dominus esse cœpit, quia nemo sibi servitutem debere potest, ita confusa sublataque servitus est, ut alienato alterutro rursus nova constitutione opus sit, quia liberum veniit. *l. si quis ædes, de servit. urba. ff.* Id autem ubi aditionibus contigit, ait Papinianus, hæredi per exceptionem doli adversus legatarium caveri, si non patiaturs servitutem iterum imponi: ad quam servitutis restitutionem ita demum recurrendum plerique putant, si legatum conditionem habeat: alij & in puro relicto legato. Ego illis Papiniani verbis cum generalia sint, non purum aut conditionale legatum tantum, sed & omnes alios casus qui ex verbis concipi possunt, contineri existimo. *argu. l. 1. Gallus. §. quidem recte, de lib. & posth. ff.* Ac \* ita demum puto aditione confundi servitutem posse, si modo non sint ex earum genere quæ factio aliquo possidentur, & possessione retinentur, quales sunt fere omnes quæ in superficie consistunt. *l. servitutes quæ in superficie, de serv. urb. ff.* Illas enim permanere puto, nec confundi, quamdiu factio aliquo possidentur. *l. 1. de servit. leg. ff.* Illud de legatis, ut à testatore ad eum cui relicta sunt recta via transeat, non bene dijudicant. Nam \* si non valent legata nisi hæreditate adita, nec nisi ab hærede adeatur, quo factio omnium bonorum quæ defuncti fuerunt efficitur dominus, quomodo evenire potest, ut non puri etiam legati aliquo momento intelligatur hæres dominus & eo ipso momento confusa servitus, quia idem utriusque prædij dominus esse cœperit? Nec confusionem impedit, quia non est plena & perpetua hæredis acquisitio quod ad legata pertrahit. Nam \* & quæ non sunt perpetuæ acquisitiones, sed tales ut revocentur



centur aliquo casu, effectus juris habent : quod comprobatum est in usucapione servi alieni, qui donationis causa in hoc traditus erat à non domino, ut post quinquennium manumitteretur : In eo enim sequi usucapionem responsum est. *l. Aristo. §. Idem Aristo. de dona. ff.* sed quia quod ad legata pertinet, non est heredis acquisitio perpetua : qui non capit ; ut habeat, sed magis accipit quasi restitutus legatario : Ita sunt in suspensio legata, ut vel nunquam legatarij fuisse, si repulerit, vel ex die aditæ hereditatis legatarij fuisse quod ad ea pertinet quæ legatum sequuntur, si non repulerit, videantur. *l. si tibi homo, §. cum servus. de leg. 1.* Non secus ad heredem dicimus, quodocunque hereditatem adeat, jam tunc à morte defuncti successisse defuncto intelligi. *l. heres quodocunque de acqu. hered. ff. l. omnia. de reg. jur. ff.* Nam si reipsa ab eo à quo relicta sunt ad legatarium recta via legata transeunt, servo legato ante aditam hereditatem occiso, haberet legatarius legis Aquiliæ actionem, quam lex apud heredem remanere constituit. *l. huic scripturæ. ad leg. Aquil.* Porro \* contrarium § quam hic dicitur servatur in usufructu : si enim is cuius in fundo proprietas est, fructuarius herede instituto fundum legavit : Non potest heres doli mali exceptione uti, si legatarius vindicare fundum velit nō relicto heredi usufructu. *l. is cuius de leg. 2.* quinimo fundo legato, si usufructus alienus est, ab herede petendus est. *l. Marcius. §. fundo. de leg. 2.* Non quia usufructus ut facilius extinguatur quam prædiorum servitutes. *l. si eo loco. si servit. vend. ff.* Ita non nisi irrevocabiliter, ut Accursius ait, extingui so-  
leat : Manet enim usufructus jus integrum effectū, & si qua in specie cōfunditur, restituitur si æquum est restitui, ut & cæteræ servitutes. *l. dominus. de usufructu. ff.* Sed quia usufructus emolumentum rei continet, & portionis instar obtinet. *l. cum filius. §. dominus. de leg. 2. ff.* ut non intelligatur fundus qui legatus est dari, cum sola proprietas transfertur. *l. qui usufructum. de verbor. oblig. ff. l. si alij. de usufruct. leg. ff.*

## LABEO XVII.

Ei fundo quem quis vendit, servitutem imponi, etsi non sit utilis, posse existimo : veluti, si aquam alicui ducere nō expediret, nihilominus constitui ea servitus possit : quædam enim habere possumus quamvis ea nobis utilia non sunt.

*Hanc enarravi in l. Quoties. supr.*

Nnn 2

SPM



- 1 Modos transferendæ possessionis multos esse.
- 2 In servitutibus non nisi civilem intelligi posse.
- 3 Longe diversam esse causam possessionis jurium & corporum.
- 4 Illa enim quotidie constitui, non ut corpora eo solo tempore quo vendantur.
- 5 In constituenda servitute cur non opus sit Labeonis cautione.
- 6 Contra in condemnatione eventus is est, ut caveat condemnatus.

## I A B O L E N V S X V I I I.

Quoties via, aut aliquod jus fundi emeretur, cavendum esse putat Labeo, per te non fieri quominus eo jure uti possim, quia nulla ejusmodi juris vacua traditio esset. Ego puto, usum ejus juris pro traditione possessionis accipiendū esse; ideoq; interdicta veluti possessoria constituta sunt.

- 1 **T**ransfert \* possessionem quis vulgari quidem modo, cum in vacuum possessionem alium inducit. *l. qui prædium. de distract pign. C.* Sed & cum mutata possessionis causa, alieno nomine se possidere constituit, qualis est qui in re vendenda usumfructum ejus retinet. *l. quisquis. de donat. C.* vel si ei, cui rem quam ante commodaverat, aut locaverat, postea vendat, aut donet, aut dotis nomine det, tunc enim tametsi ex causa venditionis, donationis, aut dotis non tradidit, nuda tamen voluntate eam transfert. *l. quedam mulier. de rei vend. ff.* vel qui emptorem in vacuum quidem possessionem non induxit, si modo diu sciens passus est rem venditam ab emptore possideri. *l. minus instructus est. de acqui. vel amit. poss. C. l. si à te emero. si servit. vendic. ff.* vel qui emptionis instrumenta tradidit. *l. 1. de donat. C.* Transfertur quoque possessio sine traditione privilegiario quodam jure, veluti in specie. *l. fin. de sacrosanct. eccles. C. & alijs multis.*
- 2 Quoties \* via, aut aliquod jus fundi emeretur, quia nulla ejusmodi juris vacuæ possessionis traditio est, cavendum esse dicebat Labeo per te non fieri quo minus eo jure uti possim, cum reprehendens Iabolenus, ait, usum ejus juris pro traditione possessionis accipiendum esse. Cajus dari ea jura, & transferri in emptorem, legatarium, & hujusmodi eis in fundum servientē animo constituendæ servitutis inductis. *l. 2. §. dare, de usufr. ff.*
- 3 Quo \* fit ut traditum sit, servitutes prædiorum per traditionem vel patrimoniam constitui. *l. si ego. §. 1. de publ. in rem actio. ff.* ut autem in his jurbus longe diversis modis constituimur possessores quam in corporalibus, ita pos-



ita possessionis horum longe diversi sunt progressus & effectus. Nam in corporalibus accedunt cuiq; tempora sui authoris ad præscriptionem implendam. *l. Pomponius. §. 1. de acqui. vel amitt. poss. ff.* In his, non conjunguntur tempora authoris cum temporibus successoris. *l. si ædes. §. libertas, de serv. urb. ff.* Corporalia quoq; tum dicimur possidere, cum eis incumbimus, aut alius nostro nomine: hæc vero jura cum in alieno aliquo utimur. *l. §. servitutes quæ in superficie, de serv. urb. ff.* Quamobrem \* in his idē est possessor & petitor. *l. si forte. §. sciendum. si serv. vend. ff.* Cum in corporalibus possessio ipsa per se possessorē abunde tueatur. *l. is qui destinavit. de rei vendi. ff.* & quia servitutum vera traditio fieri non potest: responsum est, eas quotidie constitui & quotidie legari, non ut proprietas eo solo tempore quo vendicatur. *l. 1. §. fin. de usufr. accrescen. ff.* diciturq; qui servitutē constituit & imposuit eam nihilominus debere, etiam post constitutam. *§. ideo. de servit. rustic. Instit.* nec per constitutionem ullam liberari posse, ut notatur in *l. corruptionem, de usufruct. C.* Ex eodem fonte illud quoque est, quod de via mero jure nemo detrudi potest. *l. sequitur. §. si viam. de usucap. ff.* Item illud, ut in illis patientia inducat officium prætoris. *l. 1. §. fin. de serv. rust. ff.* \* Unde consequens est, ut in constituenda servitute ea Labeonis cautione opus nō sit ex sententia Iaboleni, cum prætor interdicto tueatur constitutam. Cui contrarium non est, quod confessoria & negatoria eventus is est, ut victus cautionē præstet, neq; se, neq; successores suos prohibuituros ire, agere, tollere, & similia. *l. §. harum. si servit. vend. ff. l. si de via. de aqua quotid. & æstiva. ff.* Hoc \* enim ideo est, quia jam fefellerat victus, ut in posterum vim ab eo factum iri merito suspicari possit victor. Quemadmodum ubi quis vicinum prohibuit servitute uti, nec sui potestatem facit, absentis bona vicinus possidere jussus inde nō ante discedit, quam sibi constituta sit servitus, ut jam ei non sit necesse de jure suo docere, eo qui sui potestatem non facit actoris partes sustinente. *l. is cujus familia. si servit. vend. ff. l. à quo fundus. de damn. infect. ff. l. si prius. de nov. oper. nunciat. ff.* Ex asperantur enim leges in omni genere controversiarum adversus eos qui litigare maluerunt, quam cedere. Nam si servus communis furtum fecit, quique dominorum ante noxale judicium acceptum potest partem suam cedendo securitatem consequi: cum noxali judicio suscepto in solidum teneatur. *l. si servus communis. de noxal. acti. ff.* nec ad rem facit quod ad judicis officium non pertinet futuri temporis tractus. *l. 1. §. socium si ideo. versic. Paulus. de*



*lus. de usur. ff.* Nam tum id locum non habet, cum quod futurum est, ex jure præsentis pendet. *l. 1. de senten. quæ sine cert. quant. profer. Cod.*

## PAVLVS XIX.

Si intercedat solum publicum, vel via publica, neque itineris actusve, neque altius tollendi servitutes impedit, sed immittendi, protegendi, proijcendi: item fluminum, & stillicidiorum servitutem impedit, quia cælum quod supra id solum intercedit, liberum esse debet.

*Hanc quoque supra explicui.*

## S V M M A R I A.

- 1 *Actionem negatoriam in corporalibus non usurpari.*
  - 2 *In servitutibus vero, quia ex vitio juris quod adversarius præstendit, causam quisq; probat suam, contrarium receptum esse.*
  - 3 *Negatoriam tamen vi ac potestate confessoriam esse.*
  - 4 *Quæ de servitutibus actiones competunt, an fructuario competant.*
  - 5 *Servitutes quæ deberi non nisi dominis & à dominis possunt, ubi corperunt, adversus quemvis vendicantur.*
  - 6 *Contra servatur in q̄s, in quibus factio opus est.*
- §. Si ususfructus tuus sit ædium, proprietates mea, quæ onera vicini sustinere debeant, mecum in solidum agi potest, tecum vero nullo modo.

**I**N superioribus, tametsi non ad amussim, de multis tamen dictum est quæ in tractatum de servitutibus incurrunt, veluti, quid sint, & quales, quoque earum genera, & quo jure, & ad quid constitutæ, & constitutæ quemadmodum amittantur. Postremus erit labor, quærere, de servitutibus quæ actiones, quibus competant, & adversus quos. Et illi quidem qui sibi servitutem competere contendit, confessoria competit. Negatoria  
 \* vero, domino qui negat. *l. de servitut. si servis. vend. ff.* quale actionis negativæ genus in corporalibus non usurpatur, quoniam in corporalibus quicumq; cum alio agit, ex eo jure quod ipse habet causam suam judici probare debet, veluti si hunc fundum meum esse apparet: nec debet dicere, si fundum hunc adversarij non esse apparet. Quia res alienas possidens, licet justam tenendi causam nullam habet, tamen non nisi suam actionem implenti restituere cogitur. *l. fin. de rei vend. C.* Non enim quod meum non est, id



est, id protinus tuum est. *l. sed & si possessori, de iurejuran. ff.* Quod si ne-  
 que meus, neque tuus fundus, est, te tamen vincere debeo in hoc iudicio,  
 cum in pari causa melior sit causa possidentis. At \* ubi de servitutibus ne- 2  
 gatoria agitur, tamen si non ex eo iure quod qui agit habet, sed ex vitio juris  
 quod adversarius prætendi causam suam probare nitatur & verba quibus  
 agit in negationem sonent: tamen effectus ipse \* actionis confessoria est 3  
 vi ac potestate. Perindeque est cum dico, si apparet hunc servitutem in  
 meo fundo non habere: ac si dicerem, si apparet fundum meum à servi-  
 tute liberum esse. Competuat autem hæ actiones interdum etiam non  
 domino veluti, creditori. *l. creditori. de novi. ope. nunc. ff. item superfica-*  
*rio. l. 1. §. fin. de superfic. D.* Denique \* & usufructuario: Sed de eo non 4  
 satis conitat inter veteres Iurisconsultos. Nam Iuliano quidem placet,  
 fructuario adversus vicinum vendicandarum servitutum jus esse. *l. 1. §. i-*  
*tem Iuliano. de remiss. D.* At Marcello, Labeoni, & Nervæ, *contra. l. 1. si*  
*ususfruct. pet. D.* In eo autem, non convenire Iuliano cum Marcello, La-  
 beone, & Nervæ, facile intelligimus. Sic enim scriptum est. Si fundo  
 fructuario servitus debeat, Marcell. lib. 8. apud Iulianum sententiam  
 Labeonis & Nervæ probat, existimantium, servitutem quidem cum ven-  
 dicare non posse, verum usumfructum vendicaturum. Porro, quo sensu  
 dici potest, apud Iulianum probari Marcello sententiam Labeonis: si ea-  
 dem fuit Nervæ & Labeonis, quæ Iuliani sententia? Iuliani autem supe-  
 rior sententia ab Ulpiano relata in *l. 1. §. item Iuliano. de remiss. D.* scri-  
 pta est ab ipso Iuliano in *l. 2. de nov. oper. nunciat. D.* Nec est novum  
 ut is à cæteris in eo dissideat, cum sæpe alias etiam eodem responso diver-  
 sæ veterum sententiæ proferantur. *l. 1. de contrah. empt. & vend. l. Clo-*  
*dianus, de acqu. hæred. & infinitis alijs.* Sed quanquam obtinuit Nervæ &  
 Labeonis sententia, vendicare servitutes fructuarius non possit, quia scili-  
 cet de iure alieno contenderet: incidere tamen casus potest ut necessario  
 ad Iuliani sententiam decurrendum sit. Quia accidere potest, ut fructu-  
 arius tamen si incommodum, ex opere patiat, vendicare tamen usumfru-  
 ctum non possit. *l. si ususfruct. fundi. de aqua plur. arcen. D.* Nam, si vi-  
 cinus opere novo fundo fructuario nocet: ait Iurisconsultus fructuarium  
 experiri interdicto quod vi aut clam posse, hoc est, si jam nocuit. Eo e-  
 nim interdicto præstari damnum solet. *l. quamquam. §. idem Iulianus, de*  
*aqua plur. arcen.* Quod si inquit, fructuario id interdictum non com-  
 petit, quod tum est, cum ante litem contestatam nondum damnum da-  
 tum est.



tum est : in id enim interdictum solum venit damnum , quod ante litem contestatam datum est. *l. Attejus. §. de eo. de aqua plu. arcen. ff.* Quærendum est , inquit , an utilis ei quasi domino actio, aqua plu. arcen. dari debeat , an vero etiam contendat jus sibi esse uti frui : sed magis est utilem aquæ pluviae arcendæ actionem ei accommodare. Hoc ideo Iurisconsultus, quia quædam vicinus opere manufacto fructuario nocuerit, ne quicquam adversus vicinum qui opus fecit vendicat usumfructum fructuarius, cum nondum impediatur frui : Attamen quia opere facto damnum timetur, ut quia fata obrui aqua possunt, merito non expectabit fructuarius ut damnum detur, ut sic demum vel usumfructum vindicare, vel interdicto quod vi aut clam agere possit : Sed occurret damno futuro per actionem aquæ pluviae arcendæ. Quamobrem opere facto quod nocere possit, nondum tamen nocuerit, deficientibus omnibus alijs actionibus necessario fuit danda fructuario utilis actio aqua plu. arcen. in qua futurum damnum venit, *l. Artejus. §. in hoc iudicium, de aqua plu. arcen. ff.* ut in universum verum sit, fructuario servitutis vendicationem non dari cum usumfructum vindicare potest : Quod si non possit, tunc dari, ut tamen de servitutib. non adversus vicinum, ita adversus dominum agat. *l. 1. §. item Iuliano de remiss. ff. l. 2. de novi, oper. nunciat. ff.* Ut \* autem de servitutibus actiones illæ non nisi dominis competunt, & adversus dominos : Ita ubi semel ceperunt servitutes, \* non tantum adversus eum qui dominum in fundo serviente habet, sed & adversus quemvis vendicari possunt *l. 1. §. competit. de aqua quot. & æsti. l. si quis diuturno, §. 1. si serv. vend.* Sed tamen illæ in quibus facto opus est, ut non nisi domino, ita nunquam nisi adversus dominum dantur, qualis est servitus oneris ferendi, de qua hoc loco. In ea enim facto opus est, puta refectione parietum ad onera sustinenda, prævaluit enim in ea servitute Servij sententia, ut possit quis defendere sibi jus esse cogere adversarium reficere parietem ad onera sua sustinenda. *l. & si forte, §. etiam si servit. vend. ff.* Atque ob eam quoque causam, in ea servitute, si ædes plurium dominorum sint, non in solidum, ut in cæteris servitutibus adversus singulos agitur. *l. & si forte. §. si ædes plurium, si servit. vend. ff.* Quia in cæteris quidem servitutibus patientia tantum opus est, in hac etiam refectione, atq; ideo facto & impensa.

HIS



HIS PERACTIS, SEQUITVR  
**INDEX RERVM ET  
 VERBORVM LOCVPLE-  
 TISSIMVS QVÆ IN TOTO**

Hoc tractatu continentur, ordine alphabe-  
 tico dispositus, in quo prior numerus mar-  
 ginarum numerum summariorum,  
 posterior paginam denotat.

**A**

**A** Bartolo scripta servitutis definitio as-  
 ferta à Neotericoꝝ calūnijs 6. 587  
**A**ccipitrem vel falconem cum sonaleis ar-  
 genteis in pedibus junctis si quispiam ac-  
 ceperit: an priori domino restituere te-  
 neatur 7. 502  
**A**cquisitam servitutem confirmari, & ser-  
 vitudinem per partes retineri, diversam  
 habere significationem 1. 623  
**A**ctio confessoria datur contra quemlibet  
 impediētem, vel turbantem, ubi servi-  
 tus existat 12. 13  
**A**ctio de aqua pluvia arcenda ad hoc ut  
 competat quæ requirantur 2. 441  
**A**ctio negotiorum gestorum quo casu  
 competat 28. 162  
**A**ctio personalis fundū nō consequitur 6. 9  
**A**ctio quænam sit quæ pro cloacis com-  
 perat 12. 188  
**A**ctio quæ competat socio reficere volenti  
 in casu permissio contra alium socium  
 prohibentem 7. 218  
**A**ctio qualis competat contra protendētes  
 pannos in aliorum præjudicium 6. 237  
**A**ctio quæ competat illi, in cujus fundo  
 contra servitutem debitam quispiam  
 pascitur 37. 477

**A**ctio quam quis diuturno usu & longa  
 quasi possessione nactus est, cur utilis  
 appelletur 7. 638  
**A**ctio in noxali emendatio damni est in  
 obligatione: & datio damni pro noxa  
 est in solutione 45. 484  
**A**ctionem negatoriam in corporalibus non  
 usurpant 1. 654  
**A**ctionem negatoriam vi ac potestate  
 confessoriam esse 3. 655  
**A**ctione injuriarum si agam, quia percus-  
 sisti me in facie cum pugao, & de per-  
 cussione in spatulis probetur, an absolu-  
 tio sequi debeat 9. 82  
**A**ctiones suas remittentibus regressus dan-  
 dus non est 44. 483  
**A**ctioni de via publica, fidejussor accedere  
 possit 76. 352  
**A**ccusatio vel requisitio de crimine si fiat,  
 quod certo die vel loco commissum di-  
 citur, si de alio die vel loco probetur,  
 nunquid ad condemnationem suffi-  
 ciat 8. 82  
**A**ctum qui habet, an iter quoque habere  
 dicatur 2. 313  
**A**ctus est jus agendi vel jumentum vel  
 vehiculum 1. 313

O o o o

**A**ctus



# INDEX.

- Actus & iter in quo differant & conveniant 3. 314
- Actus & via in quo differant 5. 314
- Actus Latitudo quanta esse debeat 6. 315
- Actus electio ad quem spectat quando sine ulla loci determinatione constituitur, an scilicet ad constituentem, & ejus hæredem, an illi, cui actus servitus constituta fuerit 9. 315
- Actum per certum locum si quispiam alicui cesserit, an possit postea pluribus per eundem locum cedere actum 10. 315
- Actus servitutem in fundo habens, an per quamlibet ejus partem servitute actus uti possit, & aliquando per unam, aliquando per aliam 8. 315
- Actus servitutem si fundus debeat: & visuminis pons occupatus sit: & postea alluvione restitutus: an servitus amissa in pristinum Statum restituatur 12. 315
- Actus servitutem locus debens si quis inundatus fuerit, an Dominus fundi pati teneatur: quod possit ille cui servitus debetur, in alia parte fundi agere 13. 316
- Actus uni si deberetur: ut vehiculistrum generum uteretur: & alio genere usus fuerit: vel quid superfluum egerit: an per hoc ipsam servitutem amiserit 11. 315
- Actus agentium ultra eorum intentionem operari non debent 27. 472
- Ædificatio an nedum præsentis sed etiam futuro, servitus imponi vel acquiri possit 2. 45
- Ædificandum si sit in prædio servitutem debente, cujus expensis ædificandum sit 8. 74
- Ædificatum quicquid est in meo, & per me possessio, solo meo cedit 9. 108
- Ædificet si quispiam, vel dimittat, vel protendat, tignum in alienum, vel publ. qua actione conveniri poterit 13. 112
- Ædificatio excellens nunquid ad vicini mei æmulationem fieri præsumatur 3. 145
- Ædificaverit si quispiam super pariete alieno, quid juris 10. 153
- Ædificatum super pariete, cedit parieti inferiori 20. 159
- Ædificans in solo alieno sicut alterius sumptus non repetit, si Scierit ædificaverit, ita etiam scierit muro communi super ædificans 29. 162
- Ædificia interiora habens, si ignem faciat, & per foramen vel per fenestras fumum in superiora ædificia immittat an possit 1. 202
- Ædes duæ eadem contignatione contextæ si pluribus legentur, quæque legata rius habebit quatenus pars sua sibi legata durer, nec unus contra alium agere poterit, ut tigna non existant, sicuti testamenti, vel mortis tempore erant 1. 211
- Ædificandi licentia in loco publico sine incommodo & damno alterius concessa intelligitur, nisi expresse dicatur, etiam cum alterius damno & incommodo 5. 227
- Ædificium juxta plateam auctoritate publica si destruat, an platea ampliatur, & utrum via juxta illud ædificium destructum desinat esse, & incipiat esse platea, an via remaneat, sicut erat primo 11. 325
- Ædium appellatione, omnes ædificij species continentur 9. 563
- Æstas quando dicatur 104. 430
- Aer ejusque usus communis est sicut mare, & littora maris 1. 564
- Aer quando multus est, nunquid quis ibi stare vel venire teneatur 4. 565
- Æqualitas plani qualis esse debeat 2. 514
- Aggeres Valla fluminum esse dicuntur. 1. 554
- Aggeres



# INDEX.

- Aggeres in fundo suo si vicinus ex vetustate vel pacto habeat, an Dominus superior inferiorem cogere possit, ipsos aggeres munire. 3. 555
- Aggeres rumpentes fluminis Nili, qui in Aegypto est, quæ poena puniantur, ubi etiam quid de aggeribus Padi apud Ferrariam 7. 555
- Aggeres si quispiam nō rumpat, sed arbores incidat, quæ in aggeribus existunt, causa aggerum conservandorum, quæ poena puniantur 8. 556
- Aggerem qui in fundo vicini superioris erat, si aquæ vis deiecerit, per quod effectum est, ut aqua pluvia alicui noceat, quid juris 4. 555
- Aggeribus in meis si ego propter aquarum inundationem coronellas fecerim elevando ipsas, ne aqua excedens aggeres consuetos fundum meum inundarent, an eas etiam pro arbitrio meo propria autoritate impune remove possim 6. 555
- Agero meo in inferiori si magna aquarum abundantia fuerit, ex agero superiori proveniens, an aggeres & foveas mihi habere Liceat, ut aqua versus aliam partem vadat, & ager meus evanescat 2. 554
- Aliter quam hæcenus explicata, quod ad servitutes ff. de eisdem 3. 585
- Alluvionis materia, remissive 1. 547
- Alveus mutatus vel relictus quando dicatur 6. 545
- Alveus proprie est fluminis venter, & alia multa de alveo 1. 545
- Alveus quomodo publici juris esse intelligatur 2. 544
- Alveus si mutatus fuerit, an novum flumen dicatur 5. 545
- Annuli ferrei lapidibus infixi, in quibus equi alligantur, ad civitatis ornamentum sunt 15. 156
- Animal qui in fundo reperit, in quo sibi juris pascendi servitus debetur, an ipsum occidere possit, vel retinere, donec damnum reficiatur, quod dedit, vel donec cuius sit animal illud, cognoscatur 30. 475
- Animal in pascuis dimissum an per illum possideatur, qui id ibi dimisit 48. 486
- Apes alienas, Si quis fumo facto fugaverit, vel necaverit, qua actione teneatur 2. 203
- Aqua cadens in curte tua naturaliter, si per se ad curtem meam currat, an licitum sit mihi aliquid facere, per quod decursus impediatur 2. 35
- Aqua cadens in curte mea naturaliter, & per se si ad curiam tuam discurrat, an tibi in curte tua aliquid facere licitum sit, ut aquæ cursus impediatur & in curte mea remaneat 4. 182
- Aqua pluvia dicitur, quæ de cælo cadit, aut imbre excrevit, vel colorem mutat 1. 440
- Aqua quando aliquid moderate vel immoderate fieri dicatur 84. 419
- Aqua si ad vicini fundum per plures rivos discurrere solita fuerit, an in unum rivum tantum transmitti valeat 82. 417
- Aqua si ex fundo meo superiori ad tuum inferiorem descendat, & totum fundum tuum inundet ex magna aquarum abundantia: quæritur an ego qui suæ domini fundi superioris, aqua in fundo meo retinere cogar, faciendo fossas aggeres &c. Secundo, posito, quod nō cogar retinere, an te inferiorem cogere possim, ut eam in fundo tuo recipias, vel patiaris quod aqua descendat ex meo ad tuum, & ex tuo ad alium inferiorem 71. 409

O o o o 2

Aqua



# INDEX.

- Aqua si discurrat à fundo Titii superiori, in fundo sempronij inferiori per venas subterraneas : demum Sempronius fodit in suo fundo, & venas aperit, ita ut tota aqua ad fundum ipsius Sempronij descendat, & definat ad superficiem fundi Titij ascendere, quid juris** 67. 407
- Aqua quando discurrisse dicitur jure facultatis tantum, non autem servitutis** 57. 395
- Aqua si de unius molendino exeat, & alter eam capere velit, & ad molendinum suum ducere, adeo quod primum molendinū non impediat an possit** 41. 383
- Aqua per se ipsam fluens an præscriptionem vel consuetudinem inducere poterit** 25. 371
- Aqua si ex certo fundo superiore oriatur, & per quendam alveum ad partes inferiores descendat, aquisque aliquando pluvialibus adeo crescat, ut in alveo contineri nequeat: an tunc ille qui est in parte superiori, ripas ita elevare cogatur, ut usque ad mare discurrat** 26. 372
- Aqua per se ipsam fluens an præscriptionem vel consuetudinem inducere valeat** 4. 71
- Aqua Stilleidij vicini si jure servitutis cadat supra Domū meam vel arcem per tegulas, quæ vulgariter cuppi nuncupantur, an facere possim, quod cadat per viam unius canalisi Lignei, vel lapidei etiam canalisi existentis super ipsius cuppis** 3. 92
- Aquæductum loco cloacæ usque ad viam publicam an facere liceat** 8. 188
- Aquæductum alicui in suo habere non licet, per quem aqua in alienum fluat: & quomodo contra eum agi possit** 1. 251
- Aquæductum an per vicini fundum facere liceat** 24. 252
- Aquæductus in servitute quid veniat, & quid non** 11. 365
- Aquæductus servitus quomodo acquiritur** 24. 371
- Aquæductus servitutem totam quis habere & concedere possit, & quis etiam ad aquam ducendam cogi valeat** 27. 373
- Aquæductus servitus, cui vel quibus concedi possit** 29. 375
- Aquæductus servitutem si uni concessi alteri postea concedere possim** 30. 375
- Aquæductus servitutem si tu: cui primo concessi, vis postea alijs concedere an possis** 31. 375
- Aquæductus servitus, quomodo, qualiter, & quando, & per quem locum constitui vel acquiri possit** 32. 376
- Aquæductus servitus si ex flumine debeat, & ipsum flumen alveum mutaverit, quid juris** 35. 377
- Aquæductus servitus, quomodo & qualiter quis uti possit** 47. 387
- Aquæ ducendæ servitutem ad molendinum si quispiam habeat, propter aquarum abundantiam aliud molendinum construere non poterit** 48. 388
- Aquæ publicæ de ductu inter duo castella quæstio erat, & inter se fuit lata sententia, demum Imperator unum de illis castellis mihi concessit: nunquid illam sententiam servare teneat** 49. 389
- Aquæ ducendæ jus qui habet, si aliam aquam admiscuit, nunquid prohiberi possit** 68. 407
- Aquæ ducendæ de rivo qui jus habet, an cuniculum subterraneum, per quem aquam ducat, facere valeat** 89. 421
- Aquæductus servitus qualiter retineatur, & in ea quis teneri debeat** 93. 423
- Aquæductus servitus quomodo amittatur** 95. 425
- Aquæ**



# INDEX.

- Aquæductus servitus propter fluminis inundationem, an pereat 96. 416
- Aquæ alterius per immissionem, de qua nulla servitus debetur; an aquæductus servitus amittatur 98. 426
- Aquæductus circa materiam, quomodo in judicio procedatur 99. 427
- Aquæductus servitutem per fundum tuum ad fundum meum si mihi debeas, non poteris in fundo tuo fodere, vel aliud facere per quod aqua corrumpatur 2. 497
- Aquæ servitutis materia. 1. 515
- Aquam de domo tua in curtem meam, vel e contra, sine aliqua servitute an projicere possis 2. 114
- Aquæ duxisse jure servitutis, vel jure simplicis facultatis, quando quis dicatur 54. 393
- Aquam ducendi jus servitutis per fundum tuum si habeam, & per rivum apertum duxerim, & nunc rivum subterraneum facere velim, an possim 61. 401
- Aquam ducendi per vicini fundum si quispiam habuerit & duxerit per rivum, & demum velit novam canalem vel fistulas in rivo collocare, quæ nunquam habuerit, an possit 62. 402
- Aquam ex suo stillicidio, supra stillicidium vel aream vicini, an quis regulariter divertere possit 2. 91
- Aquam in vicini fundum an immittere licitum sit 1. 250
- Aquam ex flumine an cuilibet ducere licitum sit, per occupationem factam propria autoritate 39. 382
- Aquam propter inundationem si propria autoritate in rivo sive fovea, vel in aggeribus coronellas feceris, ne aqua sub abundans in fundum fluere, an impune eas removeere possim 78. 416
- Aquam qui excludit, quam naturaliter, & servitutis jure in fundum recipere tenebatur: ne in suum fundum veniat, sed in alium derivetur, an aquæ pluvie arcedæ teneatur 75. 413
- Aquam si duo ex flumine publico ad fundum suum ducere velint, & se invicem impedianr, quis præferatur 43. 384
- Aquam si quispiam habeat, jus claudendi certis horis, nunquid ita claudere possit, ut nihil, quo alias stillare consueverat, ad partes inferiores Stillare possit 60. 400
- Aquam per fistulas vel canales si primo per vicini fundum duxerim, & nunc per rivum ducere velim, an possim 63. 402
- Aquam vel alias immunditias, in stratum publicam, vel alium locum publicum, an projicere liceat 2. 250
- Aquam ut illic projicias, si duos tibi terræ pedes concedam, an proprietas vel usus concedi videatur 4. 251
- Aquarolus quid proprie sit 1. 249
- Aquarolo vicini mei si aquam descendente videam, & ex suo ad curiam meam cadentem: an aliquid in meo facere possim, propter quod aquæ fluxus impediatur: ita quod in vicini solo remaneat 3. 249
- Aquarolo vicini si aqua in fundum meum descendat, quid juris 4. 249
- Aquarolo tuo, si aqua in via publica descendat, nunquid ego vicinus contra te agere possim 5. 249
- Aquarolum si quis in suo habeat, & aquam per unam tegulam ducat, quæ cadat in suum, puta in curiam vel hortum: deinde illa aqua paulatim in fundum vel penum vicini vel communi descendat, an cogi possit, ut dictam aquam in suo retineat, ne in alium veniat 2. 249
- Arbor si radices miserit in fundum meum, seu in murum domus meæ; an eas propria autoritate incidere valeam, vel cum autoritate judicis 3. 273



# INDEX.

- Arbor ex fundo tuo in viam publicam si ita caderet, ut itineri impedimento esset, eamq; pro derelicto habeas quid juris 9. 276
- Arbor cujus esse videatur, radicibus in vicini fundo arboraliter illatis 11. 276
- Arbor si in fundum vicinū radices porrexerit, an vicino eas incidere liceat 10. 276
- Arbor tua si supra domum meam, vel fundum meum pendeat, an illud totum, quod ex arbore super meo pendet, autoritate propria abscindere possim 4. 273
- Arbore tua supra domū meam pendente, quod remedium competat 5. 274
- Arborem si quis in suo plantaverit, iuxta alterius regionem, legitimo dimisso Spatio: & postea radices in tantū excreverint, quod domus meæ fundamento ruinæ periculum afferat, an contra eum, qui plantaverit, vel qui plantatam habeat, agere poterō 2. 273
- Arbore ex mea si fructus in fundum tuum cadant, an mihi colligere licitum sit 15. 277
- Arbores alienas si quispiam in suo plantaverit, vel suas in alieno, cujus erunt 12. 276
- Arbores alienas incidens, Aquilia, & arbor. furtim casarū tenetur 13. 277
- Arboris appellatione quid veniat 14. 277
- Area an prædium urbanum dici possit 9. 32
- Areæ usumfructum habens nunquid ædificare possit. 5. 147.
- Areæ alicujus dominus an possit claudere aream vicini ex parte sua versus curiam, januæ tabulas affigendo, ita quod areæ dominus in aream suam exire non possit 7. 174
- Arbores si dominus cadere voluerit, & nauta arboribus navem ligare velit, quid juris. 4. 529
- Aream si quispiam habeat in qua frumentum ventare solet, ut à palea excutiat; an vicinus in suo ædificare possit, ita ut illi areæ ventum auferat. 7. 565
- Armatura machina dicatur illa, super qua operarij ad ædificandum stant. 1. 259
- Armatura regulariter in solo alterius poni nequit. 5. 260
- Armatura si male ligata fuerit, vel in ea pertica, vel funes positæ fuerint, quæ vetustæ erant, propter quod unus de armatura cecidit, an magister de armatura teneatur. 6. 260
- Armaturam vicinus ædificans an supra vicini solum ad murum ponere possit, ut laborantes valeant super illa armatura stare ad laborandū 2. 259
- Armaturam in fundo vicini an ponere licitum sit 3. 259
- Armaturam si quispiam in suo muro habeat, & eam in vicini muro ponere velit, ita quod in ea requiescat, quid juris. 4. 260
- Attamen quæ verba ad constitutionē servitutis pertinent, ea non ad factū, sed ad jus servitutis referri 3. 634
- Avis vel aliud quod piam animal cum est in arbore, in aëre esse dicitur: nō autem in terra 9. 566
- Aucupari vel venari in fundo alieno licitum est, & de consuetudine usurpatur, si tamen dominus volentem ingredi fundū suum causa venandi, vel



# INDEX.

vel aucupandi prohibeat, non erit ei  
licitum. 1. 500

## B.

- B** Alneum vel stufam facere etiam in-  
vito socio incommuni licitum est,  
dum tamen ex hoc communis paries  
non laedetur, alias secus 1. 200
- Balneum construere in pariete proprio  
juxta vicini parietem an licitum  
sit 2. 201
- Balneum qualiter de jure constitui pos-  
sit 3. 201
- Balneum seu stufam an usufructuarius  
possit in fundo usufructu, constru-  
ere 4. 201
- Balneum seu stufam ad usum publicum  
an inquilinus vel usufructuarius de-  
putare possit 5. 201
- Balneator vel stufar. an de receptos te-  
neatur sicut nautæ, caupones, stabu-  
larij 6. 201
- Balneorum & Thermarum calefactio-  
nes an munera personalia esse dicantur  
7. 202
- Banna malorum in flumine commissio-  
rum, si alicui concessa fuerint, non ve-  
nient banna in fluminis ripa com-  
missa 11. 552
- Barones & Comites & alij superiores  
colligentes pedagia, vectigalia, stras-  
tas securas tenere debent 91. 422
- Bello capti inter Christianos, servi non  
efficiantur 4. 5
- Beneficium qui ad suam collationem ha-  
bet, non cadit in generali expectan-  
tium impetratione 2. 122
- Bestia fera, si in laqueo alieno reperia-  
tur, an aucupantis erit 4. 501
- Bestiam feram si unus vulneret, & alius  
capiat, cujus erit 5. 501

- Bona fides in præscriptionibus an præ-  
sumatur. 2. 59
- Bona fides in quibus casibus allegari  
debeat 3. 60
- Bona fides an in libertate præscribenda  
requiratur 4. 60
- Bononienses licere de flumine Recij a-  
quam ducunt, quæ postea in padum  
intrat 40. 382

## C.

- C** Aminum faciens an vicino invito  
murum in solario communem fa-  
cere possit 5. 241
- Caninum quandoq; aliquis in pariete  
cõmuni ædificare velit, & murus ita  
debilis existat, ut pro faciendo igne  
temperatum etiam pro usu suo tor-  
reretur: an possit facere murum par-  
vam à parte sua unius pedis altitudi-  
ne, ut cõmuniter ipsa flamma ascen-  
dere possit 9. 242
- Camini tubus an, & ubi quomodo fieri  
debeat 11. 244
- Campanea an predium urbanum voce-  
tur 6. 31
- Capellam vel Ecclesiam si quispiam fe-  
cerit & in memoriâ sui insignia sua  
apponi fecerit, an clerici ea delere  
possint & alia imponere. 10. 256
- Casa quid proprie dicatur: & quid  
capanna 4. 494
- Castella seu fortificia nunquid in suo  
solo ædificare licitum sit, & maxime  
in confinibus territorij 7. 148
- Castellum quid proprie dicatur 2. 190
- Castro concessio munitiones quæ ad ca-  
stri defensionem existunt concessæ in-  
telligantur 12. 536
- Causa possessionis jurium quotidie cõ-  
stituitur



# INDEX.

- stituitur nō ut corpora eo solo tem-  
pore quo vendicantur 4. 653
- Cautela ducendi aquam ex flumine  
44 385
- Cisternas habens, si cisternis legaverit,  
an debeat aqua in ea regione, in  
qua aqua venalis est, ut in regione  
Africa & Ægypti 9. 185
- Cisternas habentē an servitus vel obli-  
gatio personalis sequatur 10. 185
- Cisternam si quis aperuerit vel foderit,  
& eam non cooperuerit, cecideritq;  
bos vel asinus in eam, an talis teneat-  
ur 8. 185
- Civitas vel castellum quod habet me-  
rum imperium si occupetur à Tyran-  
no, ipse retinet suam quasi possessio-  
nē imperii seu jurisdictionem 3. 71
- Civitas Paduæ nō potest facere aliquid  
statutum nec aliquid alienare, sine  
Venetorum licentia, apud quos om-  
nis administratio existit 23. 332
- Civitas vel villa si de novo unam viam  
facere velit, & onus rebus pro via  
vel pontium expensa imponere vo-  
luerit, an etiam Ecclesijs imponi  
possit 50. 343
- Civitatem aliunde quam per portas  
sub pœna capitis egredi non li-  
cet 10. 175
- Civitates in mari fundatæ ipforum  
ædificantium sunt 4. 518
- Civitates maximæ an etiam in mari di-  
stractus habeant 27. 524
- Civitatum quæ superiorem non reco-  
gnoscent, ut est Civitas Venetiarum  
& Florentiæ, si una bona alterius oc-  
cupaverit, illa per vim recuperare  
potest 12. 111
- Clastrum unde dicatur 1. 76
- Clerici ad viarum reparationem an  
teneantur 48. 342
- Cloaca quid proprie sit, & quid ejus  
appellatione veniat 1. 186
- Cloacam inter ædes meas & tuas, te  
etiam invito, & contradicente, an de  
novo mihi facere liceat: & si denun-  
cias novum opus, tuam denuncia-  
tionem contemnere possim 4. 187
- Cloacæ usum aliquis si habeat vi, clam,  
vel precario: & velit cloacam refi-  
cere, vel purgare, an contra impe-  
dientes sibi interdictum cloacæ pro-  
hibitorium competat 5. 187
- Cloacam in muro communi invito  
altero socio, an uni socio facere li-  
liceat 6. 188
- Cloacam in fundo vel domo sua an fa-  
cere licitum sit, & ex ea aquam in  
viam publicam mittere 7. 188
- Cloaca quid sit, & quid tubus, & quid  
fistula, & quid eorum appellatione  
veniat 1. 445
- Collis quid sit, & unde dicatur 1. 513
- Colligere pomum ex arbore mea, vel  
ex cisterna mea aquam haurire, an  
servitus personalis esse dicatur 9. 11
- Columbas capiens de alieno columba-  
rio, etiam in suo furtum commit-  
tit 1. 265
- Comunioni stare nemo cogitur 39. 478
- Communitas seu vicinia si habeat u-  
num puteum, vel furnum, vel porti-  
cum communem, qui purgatione vel  
refectione egeat, & quidam ex vici-  
nis collectæ expensam evitare volens  
usui vel commodo illius renunciare  
velit, an possit 4. 183
- Concessio quæ in jus sonat, quando est  
respectu incerti, sed certificandi  
per eum cui sit, qualis servitus colli-  
gatur 8. 10
- Conce-



# INDEX.

- Concedam si tibi castrum cum toto territorio, an in ea concessione locus Sylvestris, vel usus aquarum veniat 11. 335
- Concessionis Verba quando sonant in ius, quæ servitus eliciatur 7. 9
- Concessi tibi aream, ut ibi domum ædifices, in qua me cum socijs meis trans-euntibus recipere debeas, an ipsa de mo-destrocta, quocunque casu, novam re-ædificare tenearis 5. 135
- Concesserim si alicui, ut nemore meo li-gna incidere possit, & ad sui libitum accipere, an postea alteri concedere pos-sim 15. 511
- Concessum si fuerit alicui, quod in aliquo nemore pro se & familia sua ligna inci-dere deberet, & multis relictis familijs decedat, an & quantum incidere pos-sit 18. 196
- Conclave in neutro genere, vel conclavis in foeminino quid sit 2. 177
- Conduxit si quispiam unum molendi-num cum quatuor rotis, & convenit præstare modios decem, pro qualibet rota: & postea conductor ibi aliam ro-tam construxerit, an pro illa nova rota aliquid solvere teneatur 9. 195
- Confusione servitutes extinguï, & quæ sit ejus rei ratio 1. 650
- Confusione servitutes extinguï non est ve-rum in ijs prædijs, quæ possessione reti-nentur, quam diu facta aliquo possiden-tur, nisi in hæredis persona, quia & pu-re legati aditione hæreditatis efficiatur dominus 2 & 3. 650
- Consequentia non valeat, aliquis habet potestatem vel jus ducendi aquam ex flumine publico vel privato, ergo habet servitutem aquæ ducendæ 46. 386
- Constituta simpliciter servitute, utendi modus arbitrarius est, quo ad domino serviendis fundi non obsis 3. 626
- Constitutione simplici servitutis eundi, absque alia expressione an licentia faci-endi schalas concessa videatur 7. 74
- Consuetudo vel Statutum si dictaverit, quod ponticelli super viam publicam fieri possint, & duo sint, unus ex una parte strata, & alius ex alia, an eorum quilibet cum ponticellis ad strata me-dietatem se extendere poterit 7. 227
- Consuetudo vel Statutum ædificandi usq; ad certam mensuram, ædificationem simpliciter prohibere potest: & in mul-tis etiam casibus 2. 144
- Consuetudo in ædificijs faciendis atten-denda est 30. 163
- Consuetudine vel Statuto quis potest ha-bere jus aquam tollendi per rotam ex flumine vel castello 4. 252
- Contentio si oriatur de his quæ in mari gesta sint, vel ad mare spectent, qualiter judicandum, vel faciendū erit 22. 523
- Contrarium receptum est in servitute one-ris ferendi quam in alijs prædiorum ser-vitutibus, & quæ sit ejus rei causa 2. 645
- Contrariorum eadem est disciplina 8. 194
- Conventio ad incogitata non extendi-tur 16. 196
- Conventio quando nulla extrat, nec loci natura servitutem imponit, quid juris, ubi etiam quid servitus per vetustatem, seu præscriptionem acquisita opere-tur 79. 416
- Conversantibus per viam publicam ubi est domus ruinosa, per quod remedium succurratur 3. 216
- Creditor an debitorem prohibere possit, ne ex ea sylva navem faciat 8. 507
- Creditor si hypothecaria agat contra ipsum possessorem: & possessor confi-teatur, rem de bonis debitoris fuisse, sed P p p p negat



# INDEX.

negat fuisse obligationis contractæ tem-  
pore, quid juris 15. 463  
Culturæ favore non potest unus ventum  
impedire, ne ad alterius prædium tran-  
seat 5. 490  
Cum per communem fundum unus ex  
Dominis servitutem constituit, novissi-  
ma demum cessione superiores confir-  
mantur, idque qualem vim ac potesta-  
tem habeat interpretatio L. receptum  
comm. præ. l. ff. satis ostendit 8. 603  
Cujusque rei facultatem jure servitutis de-  
beri non posse 3. 622  
Cupa Camini an & quo casu à socio fieri  
possit 7. 241

## D.

**D**E aquis quid servandum est, quando  
non est aliqua conventio, nec loci  
natura aliquid declarat nec loci vetustas  
subest 83. 418  
Debitor meus si quidam sit, & in execu-  
tione sententiæ feci ipsum pignori, an  
potuerunt pro pignore capi tegulæ do-  
mus vel plumbum vel ligna 9. 170  
Decimæ an solvi debeant de his quæ in  
hortis nascuntur 10. 265  
Decimarum in præscriptione, & in alijs  
rebus Ecclesiasticis, an temporum du-  
plicatio, de quibus in jure, locum ha-  
bet 5. 78  
Decimus nunquid rustici in horrea ad Ec-  
clesiæ deferre debeant 4. 258  
Delictum si esset in mari inter duas civita-  
tes punctualiter eque distantes in cujus  
confinio ipsum delictum commissum  
esse dicatur 20. 523  
De Incendio quod in domibus vel holpi-  
ijs sine dolo sit, an dominus teneatur,  
si domus erat aliena vel de rebus alienis  
in domo Combustus 11. 568

Depictus si esset quispiam in aliquo loco  
publico tanquam proditor & quispiam  
sine principis licentia illam picturam  
deleteret, an in aliquod edictum inces-  
deret 11. 256  
Depingi facere potest insignia sua ille, cu-  
jus pecunia publicum opus factum  
sit 9. 256  
Depingi non potest facere insignia sua po-  
testas officialis, vel privatus quispiam,  
vel nomen suum in edificio publico  
ponere 8. 255  
Dictio Ad, cujus naturæ sit 14. 536  
Dictio in, aliquando pro de, ponitur 6. 275  
Differentia inter usum fructum & pro-  
prietatem quænam sit 5. 140  
Differentia inter æternum, sempiternum,  
& perpetuum, quænam sit 2. 133  
Differentia an sit inter servitutem alius  
non tollendi cum hac conditione, ne  
luminibus meis officiat, & illam al-  
tius non tollendi & non officiendi lumi-  
nibus 3. 129  
Differentia quænam sit quantum ad tem-  
pus inter locum publicum & priva-  
tum 59. 398  
Differentia inter servitutes rusticas & ur-  
banas, in quibus consistat 2. 50  
Digiti mensura secundum Isidorum quid  
sit 33. 377  
Distributiones quotidianæ qualiter præ-  
standæ sunt 15. 368  
Divisio domus vel alterius fundi si inter  
plures facta fuerit, non videtur actum,  
quod unus aditum per alterius partem  
habeat, sicut prius habebat, nisi hoc inter  
eos specialiter convenit sit 2. 138  
Divisionis titulus non præsumitur ex diu-  
tina possessione rerum supra modum  
inæqualium 11. 574  
Dominium rei in corporalis, & quasi  
dominium



# INDEX.

- dominium rei in corporalis ipso jure eodem modo transeunt 2. 69
- D**iei aut conditionis adjectionem efficere ut non prædijs servitus, sed inagis personæ facultas quæ sita intelligatur, in eo vera ratio statuitur 2. 613
- D**ominium qui utile habet, sicut est emphyteuta, vel livellarius, an servitutem imponere possit 2. 39
- D**ominium partis alicujus rei, quæ refectione indiget: an in reficientem ipso jure transeat, vel requiratur sententia, & nunquid transeat etiam possessio 9. 219
- D**ominus fundi, qui ipsum alteri aut fisco obligavit, puta si pecunia certo tempore soluta non sit, & vendi valeat, an possit servitutem ipsi imponere 7. 41
- D**ominus directus an fundo suo servitutem imponere possit 5. 40
- D**ominus eum, qui est in quasi possessione juris eundi per fundum suum, quomodo expellere poterit 37. 304
- D**ominus fundi, in quo alius usum fructum habet, an illi fundo servitutem imponere possit 8. 42
- D**ominus qui adhuc non est, vel quasi, sed de proximo, vel continuo futurus est, an servitutem imponere possit 13. 42
- D**ominus qui non est verus, sed quasi sicut est bonæ fidei emptor, an prædio alieno per ipsum bona fide emptor servitutem imponere valeat 1. 38
- D**omino recti an liceat ligare tectam, sive tegulas, sive plumbum, sive tigna alteri domui 8. 170
- D**omus partem superiorem habitans, si aquam per solarium superius projiciat qua aqua ad inferiora descendat an loci inferioris dominus conqueri possit, & etiam ne hoc fiat prohibere 3. 114
- D**omus una si habeat plura solaria diversarum personarum, ita quod quando pluit, descenditque aqua ad solarium inferius, an possit cogere dominum superiorem ad ipsum ipsius sumptibus reficiendum 7. 170
- D**omus dominus an possit obscurare lumina domus locatæ alteri vel in quo alius de domo locata usum fructum habeat 9. 237
- D**omus usum fructum si quis habeat, an etiam sibi specularia tanquam Domus instrumenta veniant, ita quod propriarius non possit prohibere usufructuarii illis uti 2. 239
- D**omus commoditas multis modis legari vel concedi potest 4. 24
- D**omus habitationem si quispiam uni legaverit, cui etiam hortus contineatur, ad quem per eam aditus habeatur, an legatarius ipsi hæredi aditum præstare teneatur 6. 264
- D**omus vel res quando aliena fuerit, an & quomodo, & per quem refici debeat 5. 217
- D**omus appellatione an porticus contineatur 5. 177
- D**omus dominus superior si projiciat aquam in fundum vicini inferiorem, ubi de jure non potest, vel stercus aut urinam, ubi haberet servitutem: Vel dominus inferior divertit fumum ad locum domini superioris, ubi non potest, an actione injuriarum conveniri poterit 6. 117
- D**omus ad habitandum, vel pro sua habitatione



# F N D E X.

- bitatione si alicui legetur, vel etiam  
alimenta quid juris 3. 24
- Domus locator an nedum ipsam do-  
mum, sed etiam stabulum rescire  
teneatur 7. 260
- Domus vel fundus, qui undique sunt, si  
unius tantum essent, an ille so-  
lus viam publicam claudere pos-  
set 28. 334
- Domus, refectio an pia causa dica-  
tur 27. 222
- Domus diruta si deformitatem in civi-  
tate pariat, quod remedium contra  
dominum intentandum est 4. 26
- Domus duæ vel duo muri si reperian-  
tur & in medio reperiat solum di-  
missum per pedem unum aut duos  
vel plures & non appareat quis ædi-  
ficando dimiserit, nec quis primo æ-  
dificaverit, an in dubio comune  
esse debeat 9. 153
- Domus vel fundus in gaudimentum si  
alicui legetur, an ipsa proprietates re-  
lictæ videatur 5. 17
- Domus si legetur, vel vendatur, an ser-  
vitus imposita videatur, vel sustineat  
onera pertinentia, quæ actu ipso su-  
stinebat 8. 136
- Domus tua si domui meæ duas servitu-  
tes debeat, una ne altius tollatur, a-  
liæ ne stillicidium ædificiorum meo-  
rum recipere debeat, & tibi conces-  
sero jus etiam invitæ me altius tolle-  
re ædificia tua, & sic remisero tibi  
servitutem altius non tollendi, an  
per hoc tibi concessisse videar, ut  
possis tollere quantumcunque vis,  
ita etiam quod stillicidia mea recipere  
non teneas 11. 98
- Domum inter feudatarij & domum  
domini si unus puteus tantum exi-  
stat, cujus aqua non sufficit utrique  
quis præferatur 1. 183
- Domum inter feudatarij, & domum  
domini si una curia sit, seu plateola,  
quomodo dividatur 3. 182
- Domum si tibi locaverim, & in loca-  
tione convenerim, ne ignem in do-  
mo habere, attramentum habuisti, si  
fortuito casu incendium ortum fue-  
rit an tenearis 2. 567
- Domum multum delectabilem non  
habere, vel ut vicinus suam alti-  
us elevar, quomodo nostra inter-  
sit 2. 86
- Domum supra solum vicini habens,  
an super ipsum solum quicquam ædi-  
ficare possit, licet in solo non re-  
quiescat 2. 118
- Domum unam si ab utraque parte  
viæ habeam, & pontem supra so-  
lum publicum, vel etiam supra  
privatum, vel communem in ca-  
su præmissio: an si unam domum  
de domibus meis vendam, videar  
pontem vendere, qui in alia domo  
requiescat 10. 228
- Domum unam si aliqui habeant, quam  
diviserunt, & uni contingat in  
divisione una pars cum curia, alij  
alia pars domus, quæ pariete divi-  
ditur, an si prius erat ostium in  
dicto pariete, & divisionis tempo-  
re nihil de ostio dictum fuit, vel  
sit dictum, quod clausum stet: an  
possit alter cogi, quod pariete five  
muro claudat 5. 173
- Domum si quispiam habeat cum tri-  
bus vel quatuor clavis, & in earum  
medio una curia, five curtis exi-  
stat, in qua forte est unus puteus,  
& in quolibet dictorum clavorum  
seu



# INDEX.

- est unum ostium, & ipse vendat, seu legat unum ex dictis clusis, five curiam, an legatarius, five emptor dicto ostio uti possit, ex quo ad dictam curiam venitur 2. 181
- Domum habens juxta vicini hortum ex illa domo, in illum hortum quicquam ponere non potest 8. 264
- Domum suam per directum versus viam publicam si quispiam habeat cum stillicidio protendente, verbi gratia, per tres pedes supra solum publicum, & vicinus habeat aliam domum per indirectum à latere, & velit facere ostium in muro suo proprio, causa exeundi de domo sua per solum publicum, quod est sub vicini stillicidio, nunquid possit 3. 173
- Domum versus viam publicam per directum si quispiam habeat cum stillicidio casitante supra solum publicum, & vicinus habeat domum continuam à latere depresso, ac ipsam altius elevaverit, quam sit alia domus vicini, an facere possit, quod aqua stillicidij sui super vicini stillicidium casitet, vel econtra 5. 169
- Domum inferiorem habens, an possit facere tam grandem fumum ut superiori noceat 4. 367
- Domum si quispiam vicinus elevare velit juxta murum socij elevatum, & ponere culmen æqualiter cum culmine domus vicini, vel etiam supra obsecrando fenestras vicini ipso invito, an possit 5. 235
- Domum quis vendere potest, hoc pacto, quod emptor ibi talem artem exercere non possit 2. 317
- Domo in sua privata quis non potest exercere artem, per quam malus odor seu fœtor vicinis fiat 3. 187
- Domo aliqua si quispiam gratis habitaret, nunquid ad viæ refectionem teneatur 55. 345
- Domorum in venditione, an etiam servitutes veniant 1. 190
- Domos duos unica contignatione contextas si quispiam habeat, & unam vendat, aliam autem sibi reseruet an emptor, venditore invito, tigna aut camenta retinere poterit, quæ in domo vendita requiescunt 4. 212
- Domos duas unica contignatione contextas si quispiam habeat, & unam vendidit: alteram sibi retinuit, non poterit emptor in vito venditore retinere tigna, quæ requiescunt in domo vendita, nisi forma contractus aliter se habeat 6. 140
- Duas domos si habeam habentes claustrum vel porticum communem in illarum ædium medio & unam simpliciter vendam, & aliam retineam, cujus erit ipsum claustrum 7. 178
- Duorum locorum interpretatio L. Z. § apud labeonem & § apud alphenum ff. de aqua plu. arcend. 3. 646

## B.

**E**cclesia & clerici an teneantur ad reparationem mutorum, seu refectionem fortilliciorum civitatis, & pontium & viarum, & portarum, & aquæductuum 21. 222

Ecclesiæ ex ædificatione si jus patronatus acquiratur, etiam ex refectione, vel

Pppp 3 repara.



# I N D E X

- reparatione quæatur 23. 222
- Ecclesiam parochialem, an laici parochiani teneantur reficere, an vero clerici 22. 222
- Egerit si quilibet contra vicinum suum, qui viam publicam in fundum suum rejecerit, & per viam rejectæ actionem interest suum consecutus fuerit, an postea viam cludere poterit 43. 340
- Electio servitutis quando facienda est, ad quem ipsa electio spectet, an scilicet, an scilicet illum qui debet servitutem vel illum cui servitus debetur 4. 72
- Emphyteuta maritus, vel feudatarius, vel similes, qui jus in re habent, an arbores fructiferas incidere valeant 13. 510
- Emphyteuta, vel vasallus si fundo emphyteutico, vel feudatario servitutem imposuerit & post ea emphyteusis, vel fundum finiatur, servitutis impositio extinguitur 3. 77
- Emphyteuta, livellarius, seu feudatarius an fundum: vel quid aliud reficere teneatur, ubi etiam quid de re dotali 18. 19. 121
- Emphyteuta, vel fructuarius vel similes si incident arbores fructiferas eo casu quo non possint nunquid à jure suo cadant 14. 511
- Emphyteuta qui sylvam vel nemus in emphyteusim recipit: an invito domino sylvam, & nemus extirpare possit, & ad prata, vel culturam reducere, ac plantare vites vel arbores fructiferas 10. 508
- Emphyteuta, vel livellarius an viam publicam ante domum emphyteuticam reficere teneatur 52. 344
- Expensa ubi crescit & labor, pretium seu salarium crescere debet 14. 195
- Expensa aliqua quando facta est in dubio, à quo facta intelligatur 3. 161
- Expensas quotidianas viritum collegij prætor dare debet: dato quod unus plusquam alter comederet: ut faciebat Bononiæ scholaris unus Polonus, qui solus comedeat tantum, quantum quatuor alij 16. 368
- Ex constitutionis forma & ad jacentibus multis, sæpe non prædijs plenam servitutem, sed personæ facultatem quasi tam 3. 614
- Explicatio duorum locorum verbi modi, alter Pauli in L. cum de operis ff. de oper. serv. alter Celsi in L. item si fundi §. fin. de usufruct. 3. 616
- Explicatio L. arbor. §. aquarum iter divid. ff. verbotenus 2. 618
- Expofita L. præses. C. de serv. & aqua. 2. 625
- ## F.
- Fabri an in domo sua ita malleare possint, ut ex malei sono doctoris vicini mentem disturbent 3. 565
- Famulus si convenit stare cum tribus scholaribus pro certo pretio quolibet mense: & unus scholaris moritur, vel recedit, salarium minui debet 15. 195
- Fredericus Imperator condidit quandam legem Græcam, quæ jus protomiseos vocatur 35. 338
- Fenestra sive locus necessarij ad sedendum an & quando in muro proprio vel communi fieri possit 2. 244
- Fenestram in suo an quis facere possit etiam si per eam in vicini fundum inspicere 1. 232
- Fenestram in alieno, domino invito, an quis facere possit 6. 236
- Fenestram de ligno, quod dicitur baleonus, an facere licitum sit: & ipsam aperire



# INDEX.

- perire in publico supra solum vicini 7. 236
- Fenestram in muro communi, ignorante vel invito socio, an quis facere possit 3. 214
- Fenestrarum vitra vel tela si fracta essent, adeo quod in alterius domo videri possit, an debeat servitutem, suis sumptibus reficere teneatur 12. 238
- Fenestram in muro communi elevato pro sua utilitate tantum a quo spiam facere possit 4. 235
- Fenestras vitreas, ligneas, & papireas an quis imponere cogatur, & in fenestris sui parietis tenere 11. 237
- Fenestrarum & balconorum materia ubinam sit remissive 13. 238
- Fenestras suas ferratas si quispiam versus solum vel domum vicini habeat, quæ sic per triginta, vel quadraginta annos steterunt: & ipsemet eas tollere velit, vicinus autem contradicat, quid juris 2. 208
- Fenestras si quis versus domum, vel etiam fundum vicini habeat, per quas in domum vicini ire potest, an cogi possit ut fenestras ferratas ponat, ut sibi dicta facultas intrandi tollatur 3. 209
- Fenestras vitreas, ligneas, & papireas, quæ vulgo spheeræ dicuntur, an quis domui suæ apponere possit 10. 237
- Fenestris suis si quispiam fecerit apponere ferratus protendentes extra murum suum supra vicini solum, an poterit 1. 208
- Fistulæ quid proprie sint 1. 190
- Flumen si alveum mutaverit, jus aquæ uno impetu perditur, & tunc aliud flumen videtur. 36. 378
- Flumen si alveum omnino dimittat, quid juris 3. 544
- Flumen publicum si multum excreverit, & prædia mea inundaverit, an aggerem adhibere valeam, vel aliam munitionem facere, ut prædium meum tueat 5. 555
- Flumen quid sit & de ejus multiplici differentia 1. 532
- Flumen si in agrum meum lignamina duxerit, an mea efficiantur, remissive 9. 535
- Flumen si inter duos montes discurrat, an à culmine ipsorum montium ripæ effundantur 2. 548
- Flumen à rivo in quo differat 3. 532
- Fluminis caput est unde aqua nascitur 8. 535
- Flumen si navigabile sit, prætor concedere nequit aquæductum 15. 536
- Flumen si per civitatem discurrat, & unus ab utraque parte ripæ domos habeat, an pontem super flumen facere poterit, per quem de una domo, in aliam ire valeat 2. 253
- Flumen privatum tribus modis potest dici alicujus esse 28. 373
- Flumen si ad antiquum alveum redierit, an servitus amissa restitui debeatur 38. 381
- Fluminis alvei per mutationem in casibus in quibus aquæductus servitus amittatur, an de æquitate restituenda sit, ut ex nova vel novis alveis debeatur 37. 381
- Fluminis impetus si abstulerit mihi simul & semel, vel successive totum agrum meum, non applicando vicino, sed sibi ipsi fluminea alveum, seu lectum fecerit, postea in breve tempus vel longum alio impetu locum mutave.



# INDEX.

- mutaverit, an ager meus mihi de æquitate restituatur, an vero ipsi vicini lucrari debeant 4. 544
- Fluminis publici cujus sit usus, si proprietas esse dicatur 4. 533
- Flumine ex publico non perenni de prætoris æquitate servitus constitui potest 94. 423
- Fluminibus & in portu jus piscandi omnibus commune est 3. 562
- Flumina nunquid veniant in concessione fundorum regalium, si forte usque ad tale flumen concedantur, vel de tali flumine usque ad tale 13. 536
- Flumina privata quæ dicantur 1. 537
- Fluminum publicorum usus communis est sicut viarum, publicarum & litorum 6. 534
- Fons si ex aliquo fundo oriatur per tempus longissimum, cujus non extat memoria in contrarium, & aqua per inferiores partes discurrere coeperit parientibus illis, quorum fons erat, an habentes superiorem fundum in quo aqua oritur, ipsam pro libito voluntatis suæ divertere poterunt 51. 390
- Fons si exaruerit, ex quo aquæductum habeo: isque post constitutum tempus ad amittendam servitutem ad suam venam redierit, an aquæductum amiserim 4. 560
- Fontis caput ipse fons dicitur 3. 559
- Fonte aquæ si quispiam usus fuerit, nec vim, nec clam, nec precario, quominus utatur, vim fieri prætor prohibet 1. 559
- Forma, seu formula, vallum, & feriola an idem sint 42. 384
- Fornacis propter ignem si villa vel domus exusta fuerit, an contra fornacis dominum agi possit, & qua actione 5. 200
- Fornacem an quis in muro proprio juxta vicini murum construere possit 2. 199
- Fornacem an quis in muro vel fundo communi construere possit 1. 199
- Fornace si ignis periculum existat, ne vicini paries flamma corruat quid juris 3. 200
- Fossata an cavari debeant & mundari per colonum vel dominum 2. 538
- Fossata sive fossæ, quæ sunt inter viam publicam, & fundum privatum, cujus esse debeant 53. 503
- Fossam urforum, luporum aut cervorum capiendorum causa in via publica, aut in itineribus publicis, aut in sylva publica si quispiam fecerit, & bos vel aliud animal in eam ceciderit, qua actione contra facientem agere poterò 2. 271
- Fossæ an sub solo publ. fieri possint 3. 271
- Fossæ si in agris essent inter fundum, cum ipso fundus venditur, an in mensura veniant 8. 550
- Fossæ quæ inter fundum sunt, qualiter cum fundo mensurari debeant, an scilicet mensurari debeat superficies, quæ à latere foveæ existit, an vero cum toto agro, sicuti si planæ fossæ essent 9. 550
- Fossas aprorum urforumve capiendorum causa facere an licitum sit 12. 503
- Foveam qui in suo facere velit, juxta tamen fundum alterius, quid observare debeat 1. 270
- Fructus vel redditus alicujus fundi vel domus si legetur, resectio ipsa ad quem spectabit 20. 221
- Fundus venditus si servitutem alteri debeat, an in hoc emptori, venditor teneatur 17. 289
- Fundus rusticus aut urbanus quando dicatur 10. 365
- Fundus si vendatur; in quo pisces in piscinis existunt, illi pisces non sunt ædium,



# INDEX

- ædium, neque fundi, non magis quam  
pulli, aut cætera animalia, quæ in fundo  
sunt 7. 363
- Fundus si locatus est, vel etiam domus  
refectionis impensa, ad quem spectat  
17. 221
- Fundus inferior, an aquam ex fundo supe-  
riori supervenientem recipere teneatur,  
quando natura loci subest, nec pactio  
aliqua intervenit 77. 414
- Fundus servitutem itineris debens alivio-  
ne occupatus, quomodo in pristinam  
servitutem restitui debeat 21. 291
- Fundi servientis & dominantis dominus,  
qualiter servientis fundo uti possit, &  
ad quid dominus fundi servientis te-  
neatur 15. 287
- Fundi servientis per quam partem aquam  
ducere possit, si non exprimat quid  
juris 34. 377
- Fundi, vel precorum vel temporis pascen-  
di jus habens, an alium cogere possit  
38. 477
- Fundi venditor qualiter teneatur, quando  
servitutem non expressit, quæ in fun-  
do vendito debetur, vel fundi venditi  
conditionem, & eam emptor ignoravit  
18. 290
- Fundi sui in finibus an alicui plantare lici-  
tum sit, & si radices in vicini fundum  
intraverint, vel frondes aut rami pro-  
tendantur, an vicinus eas propria autho-  
ritate incidere valeat 3. 497
- Fundus ad usumfructum vel ad usu fru-  
ctuum si alicui relinquatur: an tunc  
ususfructus vel proprietas relicta videat-  
ur 4. 17
- Fundi usumfructum, in quo columbarium  
sit, si quispiam habeat, quomodo &  
quando columbarum commodo uti  
possit 2. 265
- Fundi si quispiam usumfructum habeat, &  
alius proprietatem, & aliqua impensa  
necessaria pro cloaca, vel ob aquæductus  
formulam occurrat: illa ad usufructua-  
rium, & non ad proprietarium spectat  
92. 423
- Fundo suo an quispiam servitutem impo-  
nere valeat, in quo alius habet servi-  
tutem realem, in ipsius tamen præjudi-  
cium 9. 42
- Fundo vendito vel legato an videantur  
vendita pascua quæ sunt, vel in alijs præ-  
diis venditoris debentur 7. 460
- Fundo suo unicuique seminare herbas, &  
arbores plantare, vites putare, &c. lici-  
tum est 1. 497
- Fundum per alienum an quis ire seu tran-  
sire valeat, & an dominus volentes ire  
vel transire per fundum suum, prohibe-  
re possit 22. 293
- Fundum si vendiderim, & acceperim ar-  
borem, & ea ceciderit, & demum ejus  
radices pullos emiserint, an eos vendica-  
re possim 16. 277
- Fundum in alicujus si fluminis impetu li-  
guamina vel vegetes, vel aliæ res pro-  
jectæ sint, quid de illis fieri debeat  
5. 526
- Fundum si quis habuerit, per quem solebat  
ire ad casas fundo junctas, & ipsum  
alteri legaverit: an si legatarius sibi fun-  
dum legatum petat, hæredes excipere  
possint servitutem dictis casis deberi  
3. 494
- Fundum vel domum si quispiam legaverit,  
vel vendiderit, an concessum videatur,  
quod ex fundo exterioris, vel vendentis  
viam habere debeat: vel si duo fratres  
sint, aut socij & unum fundum divi-  
dant, an in dubio actum videatur, quod  
unus per alterius partem viam habere  
debeat



# INDEX.

- debeat 37. 339
- Fundum alienum an cuilibet ingredi liceat,  
& uvas vel spicas colligere 3. 499
- Fundum meum ingredi volentem propria manu & autoritate repellere possum 23. 294
- Fundum per alienum quod quis iverit saltem per 30. dies: & propter hoc in quasi possessione esse dicatur, quæ utilitas resultat 34. 303
- Fundum superiorem si quispiam habuerit, in quo aqua nascatur, quæ per subre transeos meatus ad fundum vicini inferioris descendat, deinde revertatur ad fundum superiorem, an fundi inferioris dominus eam impedire possit, 66. 406
- Fundorum dominantium ad pluralitatem plures servitutes resultant, etiam si unus tantum fundus pluribus serviat 8. 322
- Fumus si ascendat de fornace ad vicini domum, an propter hoc contra fornacis dominum agi poterit 4. 200
- Fumus qui de tubo carmini exit, quomodo manifestetur, an murus proprius communis existat 12. 244
- Fumo corrupto si quispiam aliquem peremerit, poena extraordinaria tenetur, 5. 565
- Furnum seu molendinum in aliqua villa, vel vicinia si quispiam habuerit, & habeat, & omnes de dicto loco jam longissimo tempore, etiam ejus, cujus in contrarium memoria non existat, semper venerunt ad dictum furnum, seu molendinum pro pane coquendo, seu macinando: & alius furnum noviter construere velit, an ne construat prohibere possit 2. 192
- Furnum si juxta communem parietem habeas, & damnum parietis dat: vel

verisimiliter dare potest, an tecum agi possit 1. 192

Furnum in muro communi, invito socio, vel juxta vicini murum, eo invito, an facere liceat 23. 198

## G.

- G**A bella pro plaustris & curribus, quæ pro viæ refectione ad portam solvitur, si imponatur, an ecclesia teneatur 49. 343
- Generalis concessio semper intelligitur: quod sine damno & alterius incommodo fiat 4. 226
- Glans ex arbore tua si in fundum meum ceciderit, an tibi ipsam auferre liceat: & si prohibeam, quo interdicto tenear 4. 497
- Glandis appellatione an omnes fructus contineantur 5. 497
- Glandem tuam, quæ in fundo meo cadit, si pecus meum comederit, qua actione teneat 6. 497
- Gonellæ magni Buffonis faceta, qui cum esset bannitus sub poena capitali ne Ferrariam accederet, emit unum plaustrum Paduæ, & terram Paduanam in dicto posuit quam ascendit: & postea Ferrariam profectus, dicebat se esse in territorio Paduano 8. 565
- Guerræ tempore si princeps locum meum fortificaverit, ut habiliter guerram faceret, finita guerra, si locum meum petam, princeps autem velit ut expensas reficiam, quid juris 9. 148
- Gulfus sive mare Adriaticum cum Venerorum esse dicatur 4. 46

## H.

**H**Abeas si servitutem eundi ad domum tuam per castellum meum vel domum vel



# INDEX.

- vel curiam, vel scalas meas, an ego de nocte januam claudere possim 1. 137
- Habeam si juseundi per fundum tuum ad domum meam, an hoc servitus esse dicatur 11. 32
- Habet qui minus, minus etiam offendi debet, & hac ratione plus habet pauper, quam dives 1. 122
- Habent confundendi vim ad potestatem acquisitiones etiam illæ, quæ perpetuæ non sunt 4. 650
- Contrarium vero illius observatur in usu-fructu 5. 651
- Hæredum ex persona conditionis obligatio mutari non debet 13. 195
- Habitatio ab usu in quo differat 1. 23
- Hæres eo casu quo aditum præstare teneatur, an ipsi prædio legato servitus constituta sit, ita ut legatarius confessoriæ contra impediens intentare possit 7. 142
- Hæres rei legatæ an servitutem imponere possit 6. 41
- Homini privato an super locis publicis versus vias publicas ædificare licitum sit, sicut communiter reperiuntur Paduæ & Bononiæ 4. 177
- Hominibus armorum, vel alijs, si per unum territorium, vel alium comitarum transitus concedatur, ipsi debent transire per partem concedenti minus damnosam 2. 72
- Horreum an prædium urbanum denominetur, 5. 31
- Horreum in sollario communi si quis habeat, an ipsum frumento vel alijs mercibus implere possit 1. 258
- Horreum frumentarium novum ex tabulis ligneis mobile factum si quispiam in alterius loco opofuerit, an ipsi solo cedat 3. 258
- Horreum rebus onustum si multum ponderet, ita quod solarium sustinere nequeat, quid juris 2. 258
- Hortus cui cadat, si duo fratres domos dividerint, in quarum medio hortus fuerit 5. 264
- Hortus an domus appellatione contineatur 2. 263
- Hortus an veniat si alicui contenta in domo legata fuerint 4. 264
- Hortus an prædium urbanum vel rusticum appelletur 4. 31
- Hortum vicinus qui certo tempore pratum irrigare solebat, si pratum fecerit, assiduæ; postea irrigatione vicino nocere cœperit, quid juris 7. 498
- Hortum ad pratum quis reducere potest 7. 264
- Hortum an dare videatur qui domum dat 3. 264
- Horto suo quilibet ad libitum ædificare potest, dimisso tamen legitimo spatio, 9. 264

## I.

- I** Doneitas intelligitur, quando in extremo non peccat: Quoniam nullum extremum laudabile est, 6. 217
- Ignis si dolo immittatur in alienas eides vel frumenti acervum, quid juris 8. 568
- Ignis poena vel alia, an contra incendiarios locum habeat 10. 568
- Ignis super solatio facientis fieri potest, nisi vicinus incendiij periculum timeat, 2. 240
- Ignis piscatorum si naves in periculum aliquod duxerit, quid juris 7. 568
- Ignis fornacis & furni an vicino nocere debeat 5. 568
- Ignem juxta parietem communem an facere licitum sit 1. 566

Q999 2 Ignem



# INDEX.

- Ignem in stipulam ad paludem si quis-  
piam immiserit, & alicui damnum  
dederit quid juris 6. 568
- Ignem juxta parietem communem et-  
iam maximum, sicuti solet nuptia-  
rum tempore fieri, quo casu socius  
facere possit 6. 241
- Imaginem Dei vel Sanctorum percu-  
tiens, qua poena puniri possit 12. 256
- Imagines Sanctorum leo Imperator  
cur deleverit 15. 257
- Imagines Sanctorum qualiter adorare  
debeamus 16. 257
- Imperator, seu princeps, vel senatus  
privato concedere potest, per viam  
publicam aquam ducere, sine tamen  
vicinorum incommodo 14. 15. 43
- Imperator, si mihi civitatem aliquam  
donaverit, omnes ejus pertinentias  
donare videtur 19. 523
- In camino quot principaliter confide-  
randa sint 1. 240
- Incendio quod in domib. vel hospitij  
sine dolo sit, an dominus teneatur, si  
domus erat aliena, vel de reb. alienis  
in domo combustis 11. 568
- Incommodum maximum, vel parvum,  
judicis arbitrio dicitur 6. 227
- Incrustationes quid propriae sint, & quo  
modo capiantur 3. 254
- Infectionis timor ubicunque fuerit et-  
iam de civitate expulsio fieri poterit  
21. 468
- Infinitas evitanda est 17. 196
- In fluminibus & portu jus piscandi o-  
mnibus commune est 3. 562
- Ingressus alicujus loci publicus cujus  
esse praesumatur 5. 262
- Ingressus seu introitus quid dicatur  
1. 261
- In jure corporali quomodo quis trade-  
re teneatur 14. 68
- Insignia vel arma in muro sculpta, quid  
probeant, 16. 156
- Insula quando esse dicatur 4. 539
- Insula Sardiniae Italiae dicitur, licet ab  
Italia modico freto distet 16. 522
- Insula quando desinat esse insula 14. 42
- Insula quod modis contingat 3. 539
- Inquisitio vel accusatio cum sanguinis  
effusione si probata fuerit, & simplex  
percussio probata sit, an condemna-  
tio de simplici percussione sequi  
debeat 10. 82
- Inspicitur multoties quod evenire po-  
test 7. 194
- In aqueductu si ego privatus aliquod  
jus, nunquid a soli cursu diverti po-  
terit 3. 252
- Insula maris si esset in mari alto a qua-  
libet regione distans ultra centum  
miliaria, quid juris 15. 522
- Insula casualis seu accidentalis qualis  
esse dicatur 6. 540
- Insula in medio fluminis nata cujus esse  
dicatur, 7. 540
- Insula aquis circumdata quotuplex sit  
2. 539
- Insula propinqua, vel modico spacio  
distare quae dicatur 13. 521
- Insula trib. modis accipi potest 1. 538
- Insula usus respectu cujus sit, 9. 540
- Insulae portus cujus sint 8. 540
- Insulae mensuratio qualiter fieri de-  
beat, ut cujus sit, cognoscatur, & quo  
quanta eorum quantitate, qui prope  
ripam praedia possident 13. 541
- Insulae dominium per occupationem  
quomodo acquiratur 10. 540
- Insulae possessio qualiter acquiratur  
12. 541
- Insulae maris sicuti Corsica & Sardi-  
nia, vel



# INDEX.

- nia, vel etiam fluminis, cujus sint  
5. 539
- Infulam quoad jurisdictionem an quis  
occupare possit, 11. 541
- Instrumenta antiqua si reperiantur in  
quibus prædiorum possessores à la-  
tere emerunt prædium & pro fine  
fossarum appositum fuerit, nunquid  
ad illos pertineant 3. 557
- Interdictum de arboribus cædendis  
tam directum, quam utile, tribus in  
casibus competit, 7. 276
- Interdictum de via publica sive sit unum,  
sive duo, quæ necessaria sint adhuc ut  
ista interdicta dentur 67. 347
- Interdictum de cloacis & C. quando  
locum habeat 2. 446
- Interdictum de cloacis locum habet;  
etiam si aliquis eo utatur vi, clam,  
vel precario 6. 447
- Interdictum de fonte an illi competat,  
qui uti prohibetur puteo vivam aquam  
non habente 6. 185
- Interdictum de itinere actuque reficendo  
an aliud sit ab interdicto de itinere  
actuque privato, & ita an duo inter-  
dicta sint, vel unum tantum, duo ca-  
pita habens 39. 307
- Interdictum de aqua quotidiana cur  
factum sit, & an sit aliud ab æstiva  
105. 430
- In servitutem & jurium incorporalium  
prescriptione septem requiruntur 8. 64
- In fornace si ignis periculum existat,  
ne vicini paries flamma corruat, quid  
juris 3. 200
- In possessione juris illud vulgare lo-  
cum habet, vim vi repellere licet  
35. 304
- In aquarum servitutibus circa vetusta-  
tem, seu prescriptionem, quantum  
temporis requiratur 80. 417
- Illæ servitutes, in quibus factum opus est,  
ut non nisi domino, ita nunquam nisi  
adversus dominum dantur 6. 656
- In amittendis servitutibus conjungun-  
tur tempora auctoris, cum temporibus  
successoris 6. 638
- In condemnatione eventus is est, ut ca-  
veat condemnatus 6. 653
- In constituenda servitute cur non opus  
sit Labeonis cautione 5. 653
- In eo constituitur ratio responsi mode-  
stini, in L. 10. per singula fere verba  
hypothesi explicata 2. 630
- In interdictis, de facto tantum queritur  
utentis, non de jure servitutis 4. 622
- In imponenda servitute, & eorum qui-  
bus jam debetur, voluntatem exqui-  
ri, sed non semper 5. 601
- In non nullis actibus, non jus, sed fa-  
ctum spectatur 2. 633
- In omnibus obligationibus quales qua-  
les sint, semper illa insunt, sine quibus  
nobis nihil cautum est 1. 625
- In qua tandem specie verum sit me-  
um esse quod cum alio commune  
habeo 4. 600
- In plerisque actibus non factum, sed ju-  
ris potestas spectatur 1. 633
- In quo continuarium, si modo sunt ali-  
quæ, & discontinuarium non est di-  
versa natura 3. 636
- In servitutibus, quia ex vitio juris,  
quod adversarius prætendit, causam  
quisque probat suam, contrarium re-  
ceptum esse 2. 655
- In servitutibus non nisi modus civilis  
transferendæ possessionis intelligi  
potest 2. 652
- In servitute constituenda, aut prædi-  
orum, aut hominum interesse oportet,  
Qqqq 3 non



# I N D E X.

- non quovis modo , sed principaliter  
2. 621
- In servitutibus utilitatem ejus cui de-  
betur , sine incommoditate ejus qui  
eam debet, spectandam esse 5. 627
- In jure corporali quomodo quis tradere  
teneatur 14. 68
- In solo seu area domum quis ædificare  
potest , aut aliud ædificium altius con-  
struere, etiam usque ad cælum 1. 143
- In area communi an quispiam ædificare  
possit 6. 147
- Interdictum de via publica ad hoc, ut con-  
tra impedientem reficere competat, quæ  
necessaria sint, 63. 346
- Interdictum de aqua quotidiana an eo  
casu competat , quo interdictum de  
aqua æstiva, 106. 430
- Interdictum de fonte, in lacu etiam locum  
habet 5. 531
- Interdictum aquæ ducendæ ad hoc ut com-  
petat, quæ requirantur, 103. 429
- Interdictum prohibitorium & restitutor-  
ium ad hoc ut competant, quæ neces-  
saria sint, 13. 189
- Interdictum de cloacis coram quo iudice  
intentari possit 4. 447
- Interdictum de rivis ad hoc ut competat,  
quæ requirantur 113. 434
- Interdictum de itinere actuque privato re-  
ficiendo quibus competat, & quæ, ac  
quot ipsum consequantur 38. 305
- Interdictum de itinere actuque privato re-  
ficiendo quare quispiam duo probare  
necesse habeat, scilicet, se usum hoc  
anno fuisse, & servitutem sibi constitu-  
tam esse, 41. 308
- Interdicto de via publica quomodo ac-  
tionis & rei positiones formari de-  
beant, 65. 347
- Interdicto de via publica quomodo li-  
bellus formari debeat 64. 346
- Interdicto de itinere actuque , &c.,  
quare si me esse in quasi possessione  
viæ, itineris, vel actus probem, ne-  
cesse probare habeam, quod servitus  
mihi invito constituto sit, &c., quæ  
sequantur, 42. 309
- Interduos communicatis prædijs quæ  
mutuo fervirent, ab altero ser-  
vitus alteri remitti non potest 6.  
602
- Interdicto de itinere actuque privato re-  
ficiendo quis servitutem constitutam  
probare necesse habeat 40. 308
- Interdicta de fonte, &c. & de fonte re-  
ficiendo ad hoc ut competant, quæ  
requirantur 11. 453
- In via vicinali an quis sine principis licen-  
tia ædificare possit 7. 263
- In horto suo quilibet ad libitum ædifica-  
re potest, dimisso tamen legitimo  
spatio 9. 264
- In interdicto aquæ ducendæ libelli for-  
ma quæ sit 100. 428
- Intelligere an aliqua servitus sit realis  
vel personalis, quæ utilitas sequatur,  
11. 12
- Interruptio naturalis longissimi temporis  
in juribus in corporalibus præscriptio-  
nem impedit, 9. 65
- In universum, individuum, vel natura  
vel lege dici & illud prius de servitu-  
tibus dici, & quæ sint ejus rei causæ  
1. & 2. 647
- In usu capione servitutum non conjun-  
guntur tempora auctoris cum tempo-  
ribus successoris 5. 637
- Ire ab ambulare in quo differat, 2. 283
- Ire per civitates, & domos alienas, licitum  
non est 12. 67
- Iter seu actus an & quomodo debeat, & an



# INDEX.

- & an talis servitus sit præstanda ab hærede usufructuario, vel legatario, vel e converso, & alijs etiã habentibus utile dominiũ, vel directum, 4. 139
- I**ter est jus hominis eundi, ambulandi, nec non jumentum agendi, vel vehiculum, 1. 283
- I**ter actus, viæ & aquæ ductus per fundũ tuum si emerim, an ad vacuã possessionis traditionem tenearis, 16. 289
- I**ter si excipere deberem, puta quia sic in contrahendo conveneram, & tamen fundũ liberũ per errorẽ tradidi, quomodo mihi succurratur 20. 291
- I**ter vel alia servitus si legetur sine ulla loci determinatione, electi ad quem spectabit, an scilicet ad promittentẽ, seu ejus heredem, an illi, cui servitus legata, vel promissa fuerit 8. 286
- I**ter qui habet, instrumenta agrorum ducere nequit, sed qui actum habet, sic 4. 314
- I**ter ad prædium duorum commune si legetur, nec legatarij de itineris loco consentiant, quid juris 9. 286
- I**ter aut actum per certum locũ si quispiam alicui cesserit, an possit uni vel pluribus per eundem locum, vel iter, vel actum cedere, 12. 287
- I**teris servitutem qui habet, an possit ire, nedũ pedes, sed etiã eques 4. 284
- I**teris, sive eundi in fundum meum, ut quis in quasi possessione sit, itaq; eum quo minus eat, impedire non possum: & si impediã, de interdicto actumque privato teneat, quod requirantur, 25. 296
- I**teris servitus sicut in certa fundi parte constitui potest, ita etiam pro certa temporis parte, 14. 287
- I**teris latitudo quanta esse debeat, 10. 286
- I**tinere per vicini fundum si quispiam usus fuerit, usq; ad illum locum, ad quẽ est ingressus, est in quasi possessione, & ei competit interdictum de itinere actumque privato 29. 299
- I**tinere per se ipsum quod aliquis usus fuerit, an sufficiat & an satis sit, quod alius pro se iverit, 28. 299
- I**tinere vel actum si quispiam usus sit, sufficit, nec desideratur quod servitus constituta fuerit, vel debeatur, 31. 300
- I**tinere vel actum quod quis usus fuerit non vi, non clam, nec precario, quomodo probatur, & cui hoc onus probandi incumbat, 32. 301
- I**ura prædiorum non solum servitutes existunt, sed etiam libertates 3. 87
- I**uris distinctionem potius comparari servituti personali usufructus quã servituti reali 7. 572
- I**us cetræ vel lapidis eximendi si quis habeat, an istud servitus ducatur, 4. 488
- I**us inferendi in sepulchrum qui habet, an sepulchro servitutem imponere valeat, 12. 42
- I**us calcis coquendæ vel arenæ fodendæ ultra quam opus fuerit, pro fundo dominanti si promittatur, an talis servitus constitui possit, 2. 488
- I**us ducendæ aquam per fundum alterius si quispiam habeat, quando & quomodo ipsam aquam ducere poterit, 22. 370
- I**us ducendæ aquam per alienum fundum, an sit servitus realis, vel tantum personale, quomodo cognoscatur 2. 362
- I**us aquæ ducendæ ad piscariam meam vel ci-



# INDEX.

vel cisternam si mihi concedatur : an  
servitus realis sit 5. 563  
Ius eundi per viam publicam an præscribi  
possit 20. 329  
Ius canonicum & civile quoad præscriptio-  
nem an differant 7. 80  
Ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum  
meum, &c. an sit servitus rustica vel ur-  
bana, 9. 365  
Ius aquæ ducendæ ad piscariam meam, vel  
cisternam, aut puteum, an sit servitus ru-  
stica vel urbana, 7. 365  
Ius aquæ ducendæ ex fundo tuo ad hortum  
meum irrigandum, an realis servitus  
sit, 8. 365  
Ius ducendi aquam ex fundo tuo ad fun-  
dum meum si mihi debeatur, puta per  
fistulam, causa serviendi familiæ meæ  
pro coquina, & equis, & alijs pro domo  
& familia mea, an erit tunc servitus rea-  
lis, an vero jus personale, 5. 364  
Ius servitutis perpetuū quod dicatur 3. 137  
Ius coloacæ inmittendæ quod sit, 1. 490  
Ius aquæ ducendæ ad piscariam meam vel  
cisternam, aut puteum, si mihi conce-  
datur, an sit servitus realis, an vero jus  
personale, 6. 365  
Ius pecoris appulsus ad aquam an servitus  
sit, 2. 455  
Ius ducendi aquam ex fundo suo ad fun-  
dum meum, si quispiam mihi conceffe-  
rit causa faciendi balneum tantum in  
fundo meo, in quo panni lavari possint,  
vel pro alio aliquo usu, quæ fundum me-  
um non concernat, an tunc servitus rea-  
lis vel personalis erit, 4. 364  
Ius agendi seu prohibendi aliquid, an so-  
lum ædilibus, vel habentibus curam ci-  
vitatatis, vel alijs cōpetere habeat 10. 188  
Ius pascendi servitus pro certo pecudum  
numero si uni debeatur, & ipse ampliori

usus fuerit, an propter hoc ipso servitus  
amittatur, 32. 476  
Ius pascendi servitus, an rustica vel urba-  
na existat, 5. 460  
Ius pascendi pro servitute, qua actione a-  
gi debeat, 36. 476  
Ius pascendi possessio vel quasi servitus  
quomodo probeur 25. 470  
Iure aliquo suo quod quispiam usus fuerit,  
quomodo probatur, 27. 298  
Iuri tertij regulariter opponere possū quan-  
do juris agentis exclusivū est, 64. 404  
Iurisdictio quanda sit in territorio mari co-  
hærenti, & usq; ad quod spatiū 12. 521  
Iurisdictio in dubio cuiq; civitati, usq; ad  
medium flumen competit 4. 262  
Iurisdictio & multa alia incorporalia, quæ  
personæ & non rei debentur, ad hære-  
dem transeunt, 10. 11  
Iurisditionem potius comparari servitui  
personali usufructus, quam servituti re-  
ali, 7. 572  
Iurisditionem in terra habentes, habent  
etiam in mari usq; ad centum miliaria  
tantum, ultra vero solum Imperatoris  
Iurisdictio est, 17. 522

## L.

**L**aborat si quispiam ædificando super  
re communi, & ejus luminibus officit  
an hoc possit, obscurando lumina alte-  
rius domus, quæ dicti sui consocij pro-  
prie sit, 10. 131  
Lacus est qui perpetuam aquam habet  
1. 530  
Lacus fructus si à perusij communi eme-  
rim, commune autem habebat ibi pro-  
prias naves ad piscandum, quarum et-  
iam usum volo, quid juris 7. 531  
Lacu vel ex stagno aquæductus servitus  
concedi non potest 3. 530  
Lacuum



# INDEX.

- Laeuum seu stagnorum alluvione si upi**  
aliquid detrahatur, & alteri addatur,  
quid juris 6. 531
- Lapides ex fundo dotali casus an maritus**  
habere debeat, & quid si in credendo  
expendit an expensa sibi restitui debeat  
5. 506
- Lapides & tigna in fundo meo de volun-**  
tate mea, precario concedente si posue-  
ris, an ea autoritate propria, si inde ea  
non exportas remove possim 5. 268
- Lapides vel quid aliud in curia, vel domo**  
mea si posueris, an ea absque alia de-  
nunciatione propria autoritate tollere,  
& ejicere valeam 4. 268
- Lapides in fundo suo an quis cadere pos-**  
sit, ita ut lapidum fragmenta in fundum  
alienum perveniant 3. 505
- Lapidicia si cadat lapides in domo vel area**  
sua, & fragmenta in vicini fundum ca-  
dant, an hoc facere possit: vel sibi pro-  
liberi valeat 4. 116
- Lapidicinae & argenti fodinae, cum in**  
montibus reperiantur, an in alieno fun-  
do lapides cadere licitum sit 2. 505
- Legatum usufruct. à legato redditus nun-**  
quid differat 7. 17
- Legatum fructuum annorum talis fundi,**  
vel legatum fructuum eiusdem fundi, in  
quo differant 8. 18
- Legata servitute, neque hæredis neque le-**  
gatarij absolute facultas est per quam  
velit partem constituendi 4. 627
- Legato, vel concessione usufructus quid**  
veniat 9. 18
- Legaverit & promiserit si quispiam alicui**  
habitationem, an proprietatem relin-  
quere videatur 2. 23
- Legem si fundum tuum servantem, libe-**  
rationem legare non videor 1. 87
- Lex fin. fini, regum, an habeat locum so-**  
lum quando ædificatur juxta fundum  
vicini rusticum, sed etiam urbanum  
2. 150
- Libellus in interdicto quando quis ædifica-**  
bit in viam publicam, vel aliquid im-  
missum, aut ædificare vel immittere ve-  
lit, quomodo formabitur 69. 348
- Libellus & positiones in actionibus po-**  
pularibus quomodo formari debeant  
14. 189
- Libellus in interdicto de fon. & de fon. refic.**  
quomodo formari debeat 12. 454
- Libellus in interdicto de rivis quomodo**  
fieri debeat 115. 435
- Libellus in interdicto, ut liceat ire, agere,**  
&c. quomodo formari debeat 72. 352
- Libellus quo super via privata formari de-**  
beat, quando dicitur quod viæ servitus  
debetur 77. 253
- Libellus in interdicto de aqua, ex castello,**  
&c. quomodo fieri debeat 109. 433
- Libellus in actione de cloacis quomodo**  
formandus sit 5. 447
- Libellus in actione de aqua plu. arcen. quo-**  
modo formari debeat 4. 442
- Libellum de aliqua aqua si quispiam per**  
septos, vel cuniculum, vel specum de  
puteo concipiat, an interdictum de rivis  
recte proponatur 116. 435
- Libertas quanto tempore præscribatur ad-**  
versus servitutem constitutam 19. 577
- Libertatis adversus servitutem præscriptio**  
an requirat titulum, 20. 577
- Libertatis præscriptio an possit procedere**  
circa factum præscribentis 21. 578
- Libertatis præscriptio adversus servitutem**  
an exigat bonam fidem præscribentis  
22. 578
- Libertatis præscriptio an requirat scien-**  
tiam & patientiam adversarij 23. 578
- Licentiam habens à principe vel superiore**  
avertens



# INDEX.

- avertendi aquam ex publico, debet eam ducere per castellum, vel per fistulas, ne matrices fistulæ corrumpantur: & contra facius concessionis beneficium perdit, & etiam in corpore punitur 3. 190
- Limitata dispositio limitarum producit effectum 4. 205
- Littus maris est, quatenus hybernus fluctus maximus excurrit 1. 525
- Libertas quanto tempore præscribatur adversus servitutem constitutam 20. 577
- Libertatis adversus servitutem præscriptio, an requirat titulum 21. 578
- Libertatis præscriptio an possit procedere citra factum præscribentis 22. 578
- Libertatis præscriptio adversus servitutem an exigat bonam fidem præscribentis 23. 578
- Libertatis præscriptio an requirat scientiam & patientiam adversarij 24. 579
- Littora sub cuius imperio esse dicantur 2. 525
- Littore maris quæ fieri licitum sit, 3. 525
- Locatorem inter & conductorem si conventum fuerit, ne in domo fœnum aut palea poneretur, & conductor posuerit, deinde cervus igne allato succenderit, quid juris 3. 567
- Loca publica privatorum usibus deservire jure civitatis, non quasi propria cuiusque, idque quam habeat potestatem 4. 642
- Locus medius an servitutes impediatur 3. 50
- Locus ex soli odore si pestilentiosus fiat, scilicet ex fœtore etiam terræ privatæ, ut puta quia ibi sulphuraria fiant, an faciens interdicto, ne quid in loco publico, teneatur 2. 564
- Locus sacer, vel religiosus servitutem impedit 1. 49
- Locum servientem an reficere licitum sit 9. 74
- Locum religiosum unusquisque sua voluntate facit, dum mortuum infert 2. 278
- Loco servitutis itineris si dubitetur, arbi- ter, vel communis amicus qui hoc dirimere debeat assumi debet 6. 285
- Loco publico, sicut sunt flumina, &c. ædificare non licet 6. 534
- Loca in quibus debetur servitus, vel jus calcis coquendæ, arenæ fodiendæ, vel cretæ, aut lapidis eximendæ, quomodo nominentur 5. 489
- Loca publica an vendi, vel alienari possint, & per quem, & quomodo 22. 330
- Longa consuetudine veluti jure imposita servitus videtur 52. 392
- Longe diversa esse, servitutem temporibus secerni & dividi 1. 618
- Longe diversa est causa possessionis jurium & corporum 3. 652
- Lumen quid significet 1. 128
- Luminibus qui tenetur non officere nihilominus aliquid ædificare potest, propter quod sol prædio dominanti auferatur, dum modo lumen aliter non obscuratur 5. 129
- Lupus, vel milvus, vel accipiter, vel canis si acceperit avem vel pecudem, vel aliud animal unius, & quidam tertius surripuerit de ore lupi, mutui, accipitris, vel canis, an priori domino id quod acceperit restituere teneatur 6. 501

## M.

**M**aceriem juxta regionem vel fundum alterius si quis ædificare voluerit, nullo spatio medio relicto potest, dummodo



# INDEX.

- modo terminum suum non excedat 1. 267
- Maritus qui fundum dotalem juxta viam publicam habet, quæ refici debet, an ad ipsam refectionem teneatur 54. 345
- Maritus an possit extirpare nemus sibi in dotem datum, & ad culturam reducere 12. 510
- Maritus si reliquerit uxorem dominam & usufructuariam, sicut communiter fieri solet, an proprietas vel usufructus, vel alimenta relicta videantur 6. 17
- Maritus an fundo dotali servitutem imponere valeat 10. 42
- Mare quid sit 23. 523
- Mare vel aliquem maris usum, aut jurisdictionem, an aliquis præscribere valeat 5. 518
- Mare possedisse vel quasi, vel aliquam in eo jurisdictionem habuisse, quomodo quis dicatur 9. 520
- Mare an aliquis tanto tempore præscribere possit, cujus initij memoria in contrarium non extet 6. 518
- Mare qualiter designabitur 25. 524
- Mare, in quo aliquis non exercuit jurisdictionem, ut possit dicere ipsam præscripsisse, an sit alienius dominum ratione, vel saltem quo ad jurisdictionis jus, ut maleficia quæ ibi committuntur, punire possit, & an gentes quæ ibi ad habitandum accedunt, possint judicare 11. 521
- Mare rubrum an reperiat 29. 524
- Maris fines an reperiantur 24. 524
- Maris proprietates aliqua præscriptione, vel consuetudine præscribi non potest 8. 519
- Maris in eadem particula si plures habitent, vel ad ipsos pertineat, & ibi delictum commissum fuerit, quis primo cognoscere debeat 21. 523
- Mari, quod natura omnibus patet, servitus privata imponi non potest 1. 517
- Mari existens, quod per civitatem maritimam regitur, puta per Venetos, vel Ianuenses, an extra districtum esse dicatur 28. 524
- Mari vel maris in Littore an quis ædificare valeat, & an ædificium suum efficiatur, & quando 3. 517
- Mari per privatam, an servitus imponi valeat 3. 46
- Messum vel vindemiam cuilibet domino vel colono in fundo suo facere licet: prohibens autem injuriarum actione tenetur 1. 499
- Miles unus si in alterius nemore Ligna colligere voluerit, an possit 17. 512
- Miliaria centum per mare, est minus duabus dictis 14. 522
- Moenianæ legi an standum sit, ubi aliqua consuetudo non fuerit 4. 230
- Moeniano seu solario aut ponticello panos, seu Lintheamina, aut alia, an extendere liceat; per quæ vicinis tamen tollatur 5. 230
- Moeniana si quis in muro suo ædificare velit, versus domum vicini privatam, vel ædificium publicum versus, quantum spatium dimittere debeat 3. 229
- Moeniana dicuntur solaria, seu ponticelli, qui in muro sunt, & ita projecti, seu immixti pro vehuntur: ut nunquam requiescant, sicut subgrunda 1. 228
- Moeniana ab immixtis in quo differant 2. 229
- Modi transferendæ possessionis multi sunt 1. 652
- Modus in §. 1. l. 4. ff. de serv. qualem habeat significationem 1. 615
- Molendinū an prædium urbanum sit 8. 32
- Molendinum commune si duo habeant, &

R r r 2 u n n e s



# INDEX

- unus molas meliores imponere velit, an etiam alter ad expensas teneatur 8. 214.
- Molendinum in flumine publico, si facere velim, an in ripam viae publicae tigna, immittere poterò 5. 212.
- Moles in mari projectae causa faciendi vel muniendi portus an jaci possunt 6. 528.
- Monachi singuli in causa suae universitatis testificari possunt 11. 463.
- Monasterium si promisit mihi, & familiae meae molere frumentum, non teneatur haeredibus molere in majori quantitate quam mihi teneretur 20. 196.
- Mons a colle in quibus distinguatur 2. 513.
- Mons quid sit, & unde dicatur 1. 504.
- Multum interesse constituta sit servitus an promissa tantum 1. 629.
- Multo magis praesentem utilitatem requiri in constituendis servitutibus, eamque ex veritate non ex opinione paciscentium aestimari debere 3. 643.
- Murum sub solarario vicinus inferior occasione incendij evitandi quibus expensis facere potest 4. 241.
- Murum seu parietem proprium, si quis juxta aedes, vel domum sui vicini habeat, & passus fuit, quod vicinus posuerit in eo muro aliqua tigna tacite, & nihil dicendo, vel dicendo, concedo quod haec tigna in muro meo immittere possis: an ille vicinus poterit me domino invito alia nova tigna remittere 5. 104.
- Murum oneris ferendi casu quo vicinus reficere teneatur, qualiter ista refectio fieri debeat 6. 214.
- Murum vel domum juxta domum vicini aedificans, cujus stillicidium in medio casitat, an solum in crustare teneatur, & aquam extra ducere, ita quod murus vicini, non materia crescat, ne damnum propter aquae refectioe in dicto loco patiatur 7. 152.
- Murum juxta alienum, etiam non dimisso spatio unius pedis quispiam alium murum, siue fundamento, vel etiam modico facere potest 10. 243.
- Murum communem si duo habeant, qui onera aedium communia sustineant, & eorum alter ipsum deponere velit, & melius fundare, ac graviora pondera super imponere, an altero socio invito facere possit 7. 214.
- Murum communem quando quis altius tollere velit, vel in eo aliquid fabricare, cujus expensis hoc facere debeat 26. 161.
- Murus seu paries propriae cum calce dicitur 2. 267.
- Murus vicini si servitutem oneris ferendi debeat, si domus corruat, & refectioe indigeat: & ipse vicinus non vult reficere, sed ei cedere, & mihi relinquere, an possit 5. 213.
- Murus altius elevatus si reperiat, nec appareat quis aedificaverit, & cujus expensis, quid juris 32. 164.
- Murus quomodo cognoscatur an sit communis, vel non, & an sit communis pro diviso vel indiviso, 2. 210.
- Murus vel sepes si fiat per extraneum in fundo domini, in quo ego servitutem non habeam, & propter hoc ego servitute illa uti impediar, an possim illum murum rumpere, & deponere, vel sepe propria autoritate destruere 10. 110.
- Murus communis quis dicatur, & quor



# INDEX.

quot modis 11. 154  
 Murus vel domus vicini juxta aream  
 meam vel hortu si reperiatur, an solo  
 suo dimisisse præsumatur. 8. 153  
 Murus an sit communis inter vicinas,  
 vel proprius unius tantum, qualiter  
 cognoscatur 13. 154  
 Muro in communi an socius ædificare  
 valent 19. 158  
 Murarijs & alijs in arte peritis cre-  
 dendum est 14. 155

## N.

**N**atura omnium servitutum que-  
 nam sit 1. 34  
 Navis an prædium urbanu existat 7. 31  
 Navigationis tempus esse dicitur à Ca-  
 lendis Aprilis usque ad calendās  
 Octobris 5. 529  
 Necessarium plenum habens si ipsum  
 purgare velit, an possit 8. 246  
 Necessarium quod partes habet 1. 244  
 Necessarij fovea an pro voluntate do-  
 mini fieri possit 6. 246  
 Necessarij cava, an, & quomodo in pro-  
 prio vel communi muro fieri possit  
 3. 244  
 Necessarij fovea, an & qualiter in mu-  
 ro communi vel proprio fieri possit  
 5. 245  
 Necessarij cava an in muro proprio su-  
 pra solum publicum, vel vicini fieri  
 possit 4. 245  
 Necessarij fovea murata, vel non mu-  
 rata, si humor, vel putredo exeat, &  
 in puteum, vel vicini cisternam de-  
 scendat, vel in ejus venas, aut etiam  
 in penu, an cogi poterit ad rescien-  
 dum dictam foveam, ita & taliter  
 quod puteo vel cisterna, aut alij vici-  
 ni loco nocere non habeat 7. 246

Negatio totum negat, sed affirmatio  
 non totum affirmat, & ideo plus ne-  
 gat negatio, quam affirmat affirma-  
 tio 2. 124  
 Negativa quomodo probetur remissive 9. 56

Nemus, vel Sylvam si quispiam vendi-  
 dit, cū de retrovendendo, an emptor  
 Sylvam extirpare possit 11. 509  
 Nemoris alieni rustici vel alij si usum  
 habuerint, puta quia in eo longissimo  
 tempore ligna accipere usi fuerint,  
 quando iste usus expiret 20. 512  
 Nemore se usos rustici si dixerint tanto  
 tempore, quo in contrarium memo-  
 ria non extat, an juvat eos si dixerint  
 se acquisivisse jus utendi & fruendi in  
 illo nemore 19. 511

Nemore in alieno si capreoli, vel cervi,  
 vel alia animalia capiantur, domino  
 ignorante vel contradicente an capi-  
 entis vel domini nemoris efficiantur  
 & an propria auctoritate ea Domi-  
 nus retinere possit 18. 511

Nobiles & milites privilegiati sunt, ut  
 cum canibus & avibus venentur 9.  
 502

## O.

**O**bligatio non faciendi, obligatio fa-  
 ciendi dicitur 43. 481

Obligationibus facti, obligatio ad in-  
 teresse venit 29. 474

Occidere aliquem si alicui licitum sit,  
 an sit licitum etiam alteri deman-  
 dari 11. 75

Occupare vel ædificare incepisse, vel  
 aquam ex publico loco ducere, quid  
 remissive 45. 386

Olivam vel ficum in suo plantans, quid  
 observare debeat 1. 272

Rrrr 3 Opera.



# I N D E X.

- Opera seu ministerium servorum , qualiter & in quibus constituentur , & qualiter restituantur , & amittantur, remissive 2. 26
- Opus novum an nunciari possit ædificium vel cloacam reficienti 26. 222
- Opus si quispiam fecerit , ut aquam excluderet , ne ad fundum suum veniret , quæ ex paludis in undatione in agrum ejus fluere solebat, si ipsa palus aqua pluvia ampliatur, eaque repulsa opere facto agro sui vicini-noceat , aquæ pluv. arc. actione tollerere cogitur 4. 559
- Opus si quispiam arando faciat , ex quo aqua pluvia vicino nocere possit , si alter fundus coli non poterit, actione aquæ pluvie arcendæ non tenetur 2. 495
- Ostium de novo versus fundum vel domum vicini in suo pariete proprio , an quispiam vicino invito facere possit 1. 172
- Ostij janua an possit alicui legari vel in executione sententiæ pro pignore capi 9. 175

## P.

- P**actum si fecerim cum furnario , ut coqueret panem pro me & familia mea singulis annis , vel perpetuo ; & quod sibi darem omni anno decem libras , sed tunc habebam duos filios tantum & postea mihi plures alij filij nati sunt , & sic familia mea aucta est : an mihi panem pro eodem pretio coquere teneatur 5. 194
- Pactum circa ædificationem contrarium an valeat 4. 147
- Papa si in mari moriatur , in illa civitate

- successoris electio fieri debet 18. 529
- Paries ligneus inter medius ubi esset , an edificari possit , etiam affigendo ipsum in via in suo , in confinibus nullo spatio dimisso , ad similit. volentis sepem & maceriem construere 4. 152
- Paries qui in medio est , an communis remaneat , si ex duabus domibus una vendatur 34. 165
- Paries alienus si per medium pedem in alterius domum inclinaverit , an contra ipsum agi possit ut ipsum erigat , reficiat 14. 220
- Paries vel columna servitutem debens si reficiatur , ad quem ædificiorum futura spectabit , ne corruat 6. 135
- Paries , murus , & maceries , quid sint , & in quo differant 1. 150
- Parietis resectio oneris servitutem debentis ad quem spectat 12. 219
- Parieti communi licet per unum ex socijs servitus imponi non possit , bene tamen ipsi domui imponi poterit 21. 160
- Parietem communem si unus ex socijs reficere velit , alter vero timeat , ne ex ea resectione sibi damnum imminuat , qualiter sibi succurratur 11. 219
- Parietem communem unus ex socijs etiam altero invito an de albare & pingere poterit 2. 254
- Pariete in communi , an sit licitum mittere canale recipiens aquam de celo cadentem , vel aquam de cisterna discurrentem , aut de aliquo aquæ receptaculo quod castellum appellatur 6. 249
- Pariete in communi an uni socio facere fenestram liceat pro ipso lumine acqui-  
rendo 11. 131
- Pars in L. 7. §. si prædium ff. de servit. intelligitur domini pars , tamen si possit & servitutis 2. 624
- Partem



- Partem hic appellari quæ nulla divisio-  
ne prædij facta pro indiviso possidea-  
tur, demonstrata tantum & determi-  
nata, 1. 619
- Pascendi jus quanto tempore præscri-  
batur 24. 470
- Pascendi jus præter justitiâ per tyrannû  
in prædijs alienis acquisitum, an in  
Ecclesiam transeat 23. 470
- Pascendi iuris servitutem habens in ali-  
eno fundo, an ipsam servitutem  
dividere debeat 22. 469
- Pascendi jus villæ vel universitati cõpe-  
rens, an per 10. homines villæ vel uni-  
versitatis probari possit 28. 473
- Pascua si aliquod cõmune emerit, & de  
communi unus vendiderit fundû suû  
propriû cû omni jure sibi spectante,  
an per hoc servitutem, vel saltè ipsius  
jus pascendi amisisse videatur 35. 476
- Pascua quæ dicantur 3. 459
- Pascui in possessione si quis fuerit, & eo  
certo anni tempore utatur, an per hoc  
suam possessionem retineat 50. 486
- Pascuum quoduplex sit 4. 459
- Pascuis cû pecoribus morbosus, seu pe-  
stiferis nullus uti potest. 20. 468
- Pascere in agro alieno an & quando li-  
ceat 46. 485
- Pascere in pascuis publicis & privatis,  
in quibus ipsa servitus imposita non  
est, an & quando liceat 47. 486
- Pastor si animalia per insidiosa loca ad  
pascendû conduxerit, & ea amiserit,  
an de culpa teneatur 49. 486
- Paterfamil. cû Abbate & conventu ejus-  
dem monasterii si pactus fuerit, quod  
molendinû dicti monasterii sibi & fa-  
miliæ suæ pro certa pensione molere  
deberet sine læsione dicti monasterii  
pacti initi tempore & postea filiorû  
quilibet habet ita magnam familiam,  
sicut habebat paterfamil. celebrati  
contractus tempore; & quilibet  
ipsorum vult molere ad molendi-  
num, sicut eorum pater faciebat, quid  
juris 10. 195
- Patientiam solam qui permittit, nec per  
alia verba servitutem constituit, an  
servitutem constituere videatur, vel  
se personaliter obligare 53. 392
- Pecoris ad aquâ appullus quid sit 1. 455
- Pecoris appellatione continentur om-  
nes quadrupedes, quæ gregatim  
pascuntur 2. 459
- Pedagium colligere an servitus debita  
colligenti existat 5. 28
- Pedagium qui colligunt ab his qui per  
viam publicam vadunt, an de jure  
possint prohiberi exigere, & colligere  
74. 352
- Penum subterraneum si velim facere  
quatenus se protendit solum meum,  
usque ad finem soli vicini, nunquid  
possim 3. 180
- Penum subterraneum si quis, iam face-  
re velit & fodere subtus solum pu-  
blicum, vel domum vicini, nunquid  
possit 2. 180
- Penum subterraneum si quispiam habe-  
at, quod à pacto superiori in solo  
publico lumen recipere velit, nunquid  
possit 3. 179
- Perpetuo seu in perpetuum quis se  
obligare potest 22. 197
- Persona Ecclesiastica vel etiam secularis  
si pro beneficiorû alicui ecclesiæ col-  
latorum recognitione certum annuû  
censum, vel hospitium sibi reservaverit,  
& ipso veniente non recipiatur, an  
domum propria autoritate ingredi  
liceat, & intrandi causa ostia vel fe-  
nestras domus rumpere 11. 110
- Pedis mensura quænam sit 5. 320
- Per



# INDEX.

- Per viam publicam an privato licitum sit  
aquam simpliciter ducere, vel per con-  
ductum ligneum vel lapideum 24. 333
- Per magni interesse, legata habeant com-  
modum pecuniarium, an aliud 7. 632
- Per magni interesse, usucaptæ sint servi-  
tutes, an constitutæ, vel quæ constituta-  
rum loco habeantur 9. 640
- Planities terræ quid dicatur 1. 181
- Plani appellatione quid contineatur 3. 514
- Pictores & miniatores pingentes cum  
adulteris coloribus, an domino ad in-  
teresse teneantur 13. 256
- Pictura an cedat tabulæ vel chartæ aut è  
contra 14. 256
- Picturæ si in pariete communi existant, an  
causa imponendi tigna alter socius pul-  
sare possit: & qua pulsatione damnum  
illis picturis contingere possit 5. 255
- Picturarum & in crustationum an ratio  
habeatur, si de aliquo muro de damno  
infecto cautum sit 4. 255
- Picturas habere in pariete communi an so-  
cio liceat 1. 254
- Pingi si velim facere in ecclesia crucifi-  
xum, vel aliquid aliud an possim 6. 255
- Piscari quilibet in littore potest, etiam ante  
ades meas & ostium, & si ipsum piscari  
prohibeam actione injuriarum teneor  
2. 562
- Piscari cuilibet in mari licitum, quod natu-  
ra omnibus patet 1. 562
- Piscatum aliquem fuisse per 20. vel 30. an-  
nos an sufficiat, ad hoc ut supervenien-  
tem prohibere possit piscari 4. 563
- Piscandi jus in fluminibus & portu omni-  
bus commune est 3. 562
- Piscium usum fructum qui in vivarijs exi-  
stunt si quispiam habeat, illos occidere  
potest, & alios substituere, propter eorū  
difficilem discretionem 6. 563
- Pons an viæ publicæ appellatione veniat  
5. 253
- Pons dicitur ille, qui est de lignis, non au-  
tem de lapidibus 1. 252
- Pontis reficiendi & faciendi onus super flu-  
mine publico, ad quem spectat per  
quem iter transeuntibus necessarium sit  
4. 253
- Pontis partem, puta decem pedum longi-  
tudine nunquid, in flumen quis facere  
possit per quem possit ire ad haurien-  
dum aquam, vel ad lavandum pannos  
3. 253
- Ponticellum ædificare super solum publi-  
cum ex concessione facta à principe, vel  
senatu, aut ex gubernatione civitatis vel  
ex consuetudine, vel ex forma statuti si  
licitum sit, & quis in dictis casibus velit  
ædificare pontes ita latos & longos quod  
inferatur damnum, vel incommodum,  
& impedimentum vicinis, seu transeun-  
tibus cum plaustris, & animalibus oner-  
atis, qui commode per transire non  
possunt, an hujusmodi ponticellos ædi-  
ficare possunt 3. 225
- Ponticelli super solum commune pet-  
unum ex socijs, an ædificari possint  
9. 228
- Ponticellos seu pontes facere an supra vi-  
am publicam licitum sit 25. 333
- Ponticellos seu pontes super domibus pri-  
vatorum appensos & pendentes super  
viam vel solum publicum, an de jure  
communi quis tenere possit 1. 224
- Porticus quid proprie dicatur 3. 177
- Porticum vel claustrum cum columnis si  
quispiam facere velit, an possit impone-  
re columnas, quæ unius Ecclesiæ fuerunt  
9. 179
- Porticum aut stillicidium si quispiam in  
sepulchrum immiserit, qua actione  
contra



# INDEX.

- contra eum agi possit 6. 279  
Porticum vel claustrum cooperientem so-  
lum suum si quis habeat, & in alieno  
requiescat, an dominum ejus suum sit  
8. 178  
Portus statio, & angustia portus quid proprie  
sint 1. 516  
Portus maris hominum ingenio fabricati  
an omnium populorum publici sint,  
an vero ædificantium 4. 527  
Portus & flumina publica sunt, licet Civi-  
tates Italiæ de consuetudine ea sicut im-  
perium præscripserint 2. 527  
Portus omnis in sola insula est 3. 527  
Possessio vel quasi aquæ per majorem in-  
undationem, sicut possessio territorij an  
perdatur 97. 426  
Possessio 100. annorum quomodo probe-  
tur remissive 6. 34  
Possessionem soli mei & ædificij in eo per  
alium facti an habeam 8. 148  
Possessionem qui tenetur vacuam tradere,  
an liberetur, si rem tradat, quæ alteri ser-  
vitutem prædialiter debeat 19. 291  
Possessionem in iuribus in corporalibus  
dare non est 58. 396  
Possessione juris illud vulgare locum ha-  
bet, vim vi licet repellere 35. 304  
Positio alleganti titulum quod titulum nō  
habuerit, fieri potest 8. 55  
Positiones actoris in interdicto de aqua  
quotidiana quomodo fiant 107. 431  
Positiones rei in actione de aqua &c. quo-  
modo fiant 8. 444  
Positiones actoris & rei in tali interdicto  
qua forma formari debeant 70. 351  
Positiones actoris in actione de aqua plu-  
arcend. quomodo formari debeant  
7. 444  
Positiones actoris in interdicto de aqua &  
Castello, &c. quomodo fiant 110. 433  
Positiones rei in interdicto de aqua &c.  
quomodo fiant 108. 431  
Positiones rei in actione de cloacis, quo-  
modo formari debeant 8. 448  
Positiones actoris in interdicto de rivis  
quomodo fiant 117. 435  
Positiones actoris in interdicto de cloacis  
quomodo formari possint 7. 448  
Positiones de interdicto, de fonte & de fon-  
te, quomodo formantur 13. 454  
Positiones in interdicto, ut liceat &c. quo-  
modo formari debeant 73. 352  
Positionum rei forma in interdicto de rivis  
qualis esse debeat 118. 436  
Positionum actoris forma in interdicto  
aquæ ducendæ quanam sit 101. 429  
Positionum rei tenor in interdicto aquæ  
ducendæ qualis sit 102. 429  
Positionum rei forma in interdicto de a-  
qua ex castello & cat., qualis esse debeat  
111. 433  
Potest fundo quem quis vendit servitus  
imponi, & si non sit utilis: quanquam  
non sufficiat amoenitatem habere, &c. 6.  
644  
Prædia urbana vel rustica, quæ nomen  
tur 2. 31  
Prædium meum si tibi vendidi, ad quod  
iri non poterat nisi per aliud meum præ-  
dium, non videtur actum ut illud tibi  
servitutem debeat, nisi expresse dictum  
fuerit 3. 139  
Prædium urbanum vel rusticum quando  
dicatur 1. 263  
Prædium rusticum quæ ratione distingua-  
tur ab urbano 1. 50  
Prædium si quispiam alicui monasterio de-  
derit, ut perpetuo ad suum molendi-  
num sibi & filiis suis granum molere  
deberet & postea filij super excreverint,  
quid juris 19. 196  
S f f f Prædij



# INDEX.

- Prædij servientis dominus an possit loca, in quibus alteri servitutem debet, & etiam jus pascendi puta pascua & ligna, ad culturam reducere invito domino prædij dominanti, cui jus pascendi servitus debetur 40. 479
- Prædij nomen immobilia tantum complectitur 2. 6
- Prædij dominantis dominus an non solum cogere possit dominum prædij servientis, ut fundum suum purgari patiatur, sed etiam dominus fundi superioris servientis, qui jure servitutis tenetur habere fossam in fundo superiori, ne aqua noceat vicino inferiori, si fossa refectione indigeat, an possit contra dominum prædij dominantis agere, ut eam reficiat, ne fundo superiori servientis nocere habeat 74. 412
- Prædij servientis dominus si reduxerit pascua ad culturam, puta ad segetes, vites propter quod pascua impediuntur ei, cui servitus juris pascendi debetur, an cogi possit ad reducendum prædia ad pascua, sicuti tempore servitutis imposita erant an vero ad interesse agi debeat 42. 481
- Prædio rustico an actio de pluv. arcend. competere possit 3. 441
- Prædio communi an unus ex socijs servitutem legare valeat 2. 45
- Prædium rusticum qua ratione distinguatur ab urbano 1. 570
- Prædiorum servitutes non homines debere, sed prædia prædijs 1. 645
- Præscriptione longi temp. locum habere in his, pro quibus cõpetit publiciana 4. 571
- Præscripto prædio, an censeatur præscripta servitus ei cohærens 5. 572
- Præscripto castro an præscripta sit jurisdictio ei cohærens 6. 572
- Præscriptio non inducitur per scientiam & patientiam ejus, qui vi, clam, vel precario possidet 15. 575
- Præscriptio servitutis cujus patientiam requirat, an possessoris, an proprietarij, an utriusque 16. 575
- Præscriptio rerum corporalium, in quo differat à præscriptione incorporali 17. 576
- Præscriptio contra ecclesiam omnino titulum requirit 7. 63
- Præscriptio servitutis an contra ignorantes se jus servitutis habere currat 6. 79
- Præscriptio quandoque plus potest quam pactum 11. 66
- Præscriptione quomodo scientia & patientia adversarij requiratur 5. 61
- Præscriptione scilicet non utendo regulariter servitutes amittuntur 4. 77
- Præscriptionem longi temperis locum habere in his pro quibus competit publiciana 4. 571
- Prætorium quid proprie dicatur 2. 491
- Prætorium vel profectum habere licere in fundo, quæ servitus esse dicatur 1. 491
- Prætorium quod alias profectum dicitur, quid sit 3. 492
- Princeps in mari servitutem imponere potest 18. 44
- Privato vel forensi, an competat jus agendi, vel prohibendi aliquid in actione populari 11. 188
- Privilegiatus & privilegij causæ quando paris potentia fuerint, possidentis potior condito est 70. 408
- Probabiles rationes l. 4. ff. de servit. 1. 611
- Prodesse sibi unumquemq; dum alijs non noceat, non prohiberi 1. 643
- Promittens solam patientiam, aut per alia verba servitutem promittens, non videtur



# INDEX.

- detur servitutem constituere, sed personaliter obligare 3. 35
- Promissione an servitus acquiratur 1. 69
- Promittat si quis uni iter, an jus & servitutem sibi promittere videatur, secus qui factum promittit 3. 284
- Promisit si quis mihi servitutem ne luminibus meis officiat, an possit plantare, vel arbores ante fenestras meas habere 4. 129
- Promisit si quispiam mihi servitutem, ne luminibus meis officiat, sed ante impositionem servitutis existens in fine Camerae meae coelum videre poteram, & ipse vult altius aedificare, ita quod coelum videre non potero, nisi in Camerae medio existens, vel prope fenestram, an fieri possit 2. 128
- Promiserim si tibi dare viam ad fundum tuum per fundum meum, an supra viam pontem facere potero 8. 227
- Promiserim si vicino sub certa poena non facere fenestram in muro domus meae: & postea illam domum vendam, an emptor fenestram facere poterit 8. 236
- Promiserim si alicui, ut de nemore meo quendam ligna incidere possit, an pro libito suo incidere poterit 16. 511
- Promiserit si mihi quispiam coquere panes in furno suo pro tota mea familia, an haec servitus vel obligatio personalis esse dicatur 3. 193
- Promiserit si quispiam alicui servitutem de coquendo panem in furno suo pro tota ejus familia, an hoc etiam servitus dicatur 3. 27
- Promiserit si rusticus quidam cuilibet Canonico pro anniversario 10. dare, & promissionis tempore non erant nisi 10. Canonici, deinde 20. existant, an omnibus teneatur 21. 196
- Promiserit si quispiam mihi servitutem pecoris appellendi ad fontes, causa agri mei stercorandi, an hoc servitus esse dicatur 2. 27
- Promiserit si aliquis alicui, quod per pontem suum sine gabella transire posset, sicut promissere Veneti Placentinus, an hoc servitus dicatur 4. 27
- Promiserit si aliquis mihi & Titio, quod possim coquere in furno suo omni hebdomada 10. sestaria frumenti, & Titius decessit, utrum Titij portio mihi accrescat 4. 193
- Promiserit si quidam nobilis comitatensi cuidam reficere pontem: qui pons tunc parvus erat, & postea in tantum aqua crevit: quod pontem crescere necesse fuit, qualiter iste nobilis teneatur 13. 220
- Pro servitute aquae haustus qua actione agatur 9. 452
- Promiserit si mihi quispiam, ut per aream suam in domum meam, vel ex domo mea in aream suam ire possim, nec de plano aditus sit, quoniam area mea domo sua altior est, an schalas vel gradus, aut clivos in suo vel in meo facere debeam 1. 175
- Proprietates columbarum, quibus predicatorum equi parantur, quoniam sint, remissive 3. 265
- Protegere quid sit, & quid protectum 1. 117
- Protectum, quod supra solum meum existit cujus sit 4. 118
- Protectum an super solum commune facere liceat 3. 118
- Protectum an aliquis tenere possit, puta ponticellum supra eum locum, quo vulgo iter fieret, vel in quo consisteret 5. 119
- Puteus communis si inter duos vicinos sit 2. 119



# INDEX.

nos sit, an dividi possit, & quo iudicio 2. 183  
 Puteum si in domo mea aperiam, quo aperto venæ tui putei præcisæ sint, an teneat 5. 184  
 Puteum vel cisternam, aut lavellum prope vicini fundum fodere an licitum sit, nullo spatio interposito 7. 185  
 Putredinem aliquam, puta lavatutam, vel aliud putridum, si pedissequa, vel famulus projecerit, vel super vestem vel caputium transeuntis per viam publicam, vel ibi stantis descenderit, an ejus dominus teneatur 3. 250

## Q.

Quasi possessio servitutis ut acquiratur, duo principaliter requiruntur 2. 48  
 Quæ cura fuit majorum circa prædia cum urbana, tum rustica 1. 584  
 Quæ de servitutibus actiones competunt an fructuario competant 4. 655  
 Quatenus in locis publicis facere prohibeamur 1. 641  
 Quam significationem habeat, quod responsum est ad privatas causas, accommodata esse interdicta, non ad publicas 3. 641  
 Quæcumque gerimus, ex nostra persona debent initium sumere 4. 630  
 Quænam sit necessaria dijudicatio prædiorum urbanorum à rusticis prædijs 4. 610  
 Qualem recipiat interpretationem L. usufructuarius novum rivum §. adificium ff. de usufructu. 3. 628  
 Quam ob causam proprietatis dominus ne consentiente quidem fructuario, servitutem imponere potest 3. 598

Quam ob causam in multis juris locis traditum sit, viam, iter, actum, sub conditione legari & promitti, vel ab eo qui fundum non habet Sub conditione vero servitutem promitti, aut ab eo qui fundum non habet, nusquam legitur 4. 614  
 Quam ob causam viæ latitudo l. 12. tabularum definita est, ut in portectum octo pedes habeat, in an fructum 16. aliarum servitutum latitudo nulla sit legitima 4. 634  
 Quam ob causam in actione quam quis diuturno usu, & longa quasi possessione nactus est, interdum id tempus decursum necesse est, quod hominum memoriam excedat 8. 639  
 Quicquid solo superponitur ipsi cedit, secus tamen in aqua 2. 515  
 Qui servitutem luminum debet, ædificare potest & altius tollere 4. 126  
 Qui sit verus sensus l. 3. ff. de servit. 2. 609  
 Quid sit in publicis tantum juris habere ad obtinendum, quantum habet quilibet ex populo ad prohibendum 2. 641  
 Quid sit non pertinere ad temporis causam sed ad modum constitutæ servitutis 2. 615  
 Quomodo excipiendum sit Pauli responsum in l. 1. ff. de servit. legat 5. 586  
 Quoddam quid est quod in facto consistit 1. 26  
 Quod si fundo communi serviens, fundus in commune redemptus sit, extinguatur servitus 7. 602  
 Quo sensu responsum sit, servitutes nec in bonis, nec extra bona esse 4. 586  
 Receptus.



# INDEX.

## R.

- R** eceptus sensus responsi ad l. 3. ff. de servit. quibus ex causis merito non probetur 1. 600
- Refectio vel depressio, aut levatio servitutis cujus expensis fieri debeat 12. 75
- Refectio rei servitutem debentis ad quem spectat, 15. 222
- Reficere quid proprie sit 1. 216
- Regalia quæ proprie dicantur 17. 327
- Regula quæ dicit, quod ædificatum cedit solo, an in muro sine calce ædificato locum habeat 3. 267
- Regula, In re sua quilibet est moderator & arbiter, quomodo intelligatur 12. 366
- Regula, quod quis in suo invito vicino fenestram facere possit, quas fallentias patiat 2. 233
- Religiosi non habentes in loco suo locum eis congruum, petere possunt, quod propter religionis favorem loca eis condecencia assignentur 5. 279
- Religiosi si concedant ut in aliquo loco sepulturam facere possint, & ibi sepelire cœperint, si postea cū eis conveniam, ne sepeliam, nisi usque ad certum numerum, & quod non possim ibi monumentum cum lapidibus, nisi usque ad certam mensuram extrahere, an talis conventio valeat 2. 493
- Res dicuntur possideri, quando causam continuam habent 10. 57
- Res pro diviso duobus modis capitur 12. 154
- Res propria nemini servit 1. 76
- Rei usufructuariæ refectio ad quem spectat 16. 221
- Rem usufructuariam reficiendi onus, ad quem spectat, 15. 220
- Rem propriam an quis reficere teneatur 2. 216
- Retia seu laqueos tendere, aut quælibet alia instrumenta ad capiendas venationes an licitum sit 8. 502
- Ripa fluminis, unus de populo aliquod novum ædificium facere non potest, in vito eo, prædijs cujus adharet, & si fecerit ripæ dominus autoritate propria destruere potest 6. 549
- Ripa qualiter munienda vel reficienda sit 13. 553
- Ripa prædij versus flumen si naturaliter se extendat, quid juris 10. 551
- Ripa est, quæ flumen continet naturalem rigorem cursus sui retinens 1. 548
- Ripæ cujus esse dicantur, si via publica esset in medio inter flumen, & agrum vel domum: Sicut est Veronæ apud pontem navium, in contrata caudæ longæ 4. 549
- Ripæ an cum fundo commensurari debeant 7. 549
- Ripæ mutari quando dicantur 3. 648
- Ripæ si propter aquarum inundationem elevatae essent, nunquid etiam deprimi possint 12. 553
- Rivus, specus, septa, & incile, quæ loca dicantur 12. 434
- Rivus est locus per longitudinem depressus, quo aqua decurrit 1. 561
- Rivum an quispiam simpliciter cavare possit 20. 370
- Rivum si reficere velim & adversarius meus contra me negatoriam intet, an refectioe prohibendus sim 114. 434
- Rivum, esto, quod aliquis de jure vel ex permissione facere possit, an 3. prædij



# INDEX.

- prædij dominantis dominus illum pur-  
gare & reficere poterit 21. 370
- Rivos manu tenere, & eos purgare, & ag-  
geres reficere, quis teneatur, & cuius ex-  
pensis 90. 421
- Rivos manu tenere, & etiam expurgare  
an quis teneatur 2. 561
- S.**
- S**calę an domus appellatione veniant 8. 207
- Scalę lapideę an juxta murum commu-  
nem per unum ex focijs apponi possint 2. 204
- Scalę in muro alieno, an & quomodo ap-  
poni possint 5. 206
- Scalas in solo publico juxta domum suam  
si quispiam edificare voluerit an possit 6. 206
- Scalas in muro supra solum vicini vel  
publicum an quis facere possit 7. 207
- Scalas apponere muro alterius causa  
grediendi ejus domum, quę pœna sit 10. 207
- Scalas non solum si quispiam velit ap-  
propinquare, sed etiam tigna vel lapides  
immittere, an possit 3. 204
- Scalas muro communi apponere licitum  
est uni ex focijs, si nullum damnum  
parieti fiat 1. 203
- Scalis admotis si quis muros civitatis  
ascenderit, quomodo puniatur 9. 207
- Seclarium quid sit, & quot partes habeat 1. 247
- Seclarium si quis juxta parietem in com-  
munem ædificare velit, an possit 2. 247
- Seclari murus si communis esset, & pro-  
pter pondus suppellectilis appensę debi-  
litaretur, an prohiberi possit 4. 248
- Seclarij foramen, & fovea, ac ejus  
camera qualiter se habere debeant 1. 248
- Seclario si aqua spargatur, & descendat  
per solarium ad partem vicini inferio-  
rem, vel solarium commune mede fa-  
ciat, an prohiberi possit ne amplius  
spargat 3. 248
- Sepem præcidere, mundare vel mundari  
facere in fundo vicini, vel per vicini  
fundum aquam ducere, an servitutem  
arguant 56. 394
- Sepes in finibus fundi sui, an facere lici-  
tum sit 14. 503
- Servitus aquę hauriendę ex fonte constitui  
potest 2. 559
- Servitus si de pecudibus simpliciter con-  
stituta sit: & reperiantur pecudes no-  
biles, sicut sunt Veronenses, & ignobiles,  
sicuti alię Italicę: an de omnibus indif-  
ferenter ipsa servitus constituta intelli-  
gatur 19. 468
- Servitus aquęductus præscripta quanto  
tempore inducatur, & quę, & quot ad  
istam præscriptionem inducendam re-  
quirantur 55. 394
- Servitus personalis quę dicatur 1. 3
- Servitus realis active & passive ad hæredes  
transfertur 13. 13
- Servitus quędam qualitas est, non autem  
substantia 4. 7
- Servitus actus si tam angusto loco con-  
cessa fuerit, ut neque vehiculum, ne-  
que jumentum per locum perducere pos-  
sit, an actus, vel iter esse dicatur 7. 315
- Servitus in bonis nostris non est, nec ex-  
tra bona 4. 36
- Servitus an extinguatur, quando unus  
fundus serviens uni vel omnibus so-  
cijs prædij dominantis, omnibus  
focijs, vel uni particulari acqui-  
ritur



# I N D E X.

- ritur 2. 77  
 Servitus oneris ferendi, an personalis  
 actio esse dicatur 4. 213  
 Servitus, ne prospectui officiat, duobus  
 modis capi potest, scilicet in genere  
 & specie 1. 120  
 Servitus aquæductus si fundo meo qui  
 est decem ingerum debeat, & postea  
 actus fuerit, an propter hoc  
 aquæductus servitus crescere debeat  
 18. 369  
 Servitus cui debetur per rivum aquæductus  
 in vicini fundo, si velit juxta  
 pontem fossam facere, in qua aquæ  
 congregentur & ipsas postea per rivum  
 ducere, an possit 88. 420  
 Servitus appulsus pecoris ad aquam an  
 nominata, vel innominata sit 3. 456  
 Servitus navi imponi non potest, ut  
 cum in portu erit semper merces deferre  
 teneatur 1. 529  
 Servitus juris pascendi quomodo amittatur  
 31. 476  
 Servitus juris pascendi qualiter acquiratur  
 6. 460  
 Servitus aquæductus est jus ducendi aquam  
 per fundum alienum 1. 361  
 Servitus quo jure introducta fuerit 2. 3  
 Servitus aquæ haustus quomodo amittatur  
 8. 451  
 Servitus aquæ haustus quid proprie sit 1. 449  
 Servitus vel pascendi jus si in fundo  
 alieno constituta fuerit, an cum omni  
 pecore cujuscunque generis pascere possit  
 18. 467  
 Servitus aquæ haustus quomodo, & qualiter,  
 & quando constitui possit 6. 450  
 Servitus aquæductus cui debetur an  
 causa aquæ ducendæ lapideum arcum  
 facere teneatur 85. 419  
 Servitus an nedum in toto fundo, sed  
 in solo tantum vel in superficie tantum  
 constitui possit 1. 45  
 Servitus luminum, & servitus ne luminibus  
 officiat, quomodo differant 1. 124  
 Servitus simplex si in fundo debeat, ad  
 quem spectat, in qua parte servitutes  
 habere debeat 3. 72  
 Servitus ex parte fundi servientis in  
 patientia est 2. 37  
 Servitus aquæ haustus an sit nominata  
 vel innominata 4. 450  
 Servitus non est, ubi quis nihil concedit,  
 aut permittit in suo exceptis casibus à  
 legibus constitutis 2. 85  
 Servitus altius tollendi quare alia  
 est rustica, & alia urbana 2. 489  
 Servitus nunquid locari possit 5. 37  
 Servitus à prædio dominante denominatur  
 1. 114  
 Servitus una vel plures quando dicatur,  
 & quomodo cognoscatur 7. 320  
 Servitus juris pascendi quid proprie sit 1. 459  
 Servitus an pro parte acquiri: vel retineri  
 possit 1. 70  
 Servitus altius non tollendi an requiratur,  
 quod semper per vicinum imponatur 4. 89  
 Servitus quando causam continuam vel  
 discontinuam habere dicatur 81. 417  
 Servitus juris pascendi an perdat, si  
 locus servitutem debens per tyrannum  
 occupatus fuerit, qui illis pascuis  
 usus sit 34. 476  
 Servitus



# INDEX.

|                                                                                                               |         |                                                                                                                                                        |         |
|---------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------|---------|
| Servitus aquæductus cur ex lacu fieri non possit                                                              | 3. 529  | Servitus ne luminibus officiat an tam de præsentibus, quam de futuris intelligatur                                                                     | 9. 131  |
| Servitus aquæ haustus, an servitus dicatur                                                                    | 2. 449  | Servitus realis quæ dicatur                                                                                                                            | 1. 6    |
| Servitus prospectus an differat à servitute ne prospectui officiat                                            | 3. 122  | Servitus aquæ haustus an realis vel personalis sit,                                                                                                    | 3. 450  |
| Servitus pactioibus, stipulationibus, testamentis, & contractibus constituitur                                | 1. 51   | Servitus altius tollendi triplex esse dignoscitur                                                                                                      | 1. 489  |
| Servitus aquæductus est sicut anima intellectiva tota in toto, & tota in qualibet parte,                      | 13. 366 | Servitus juris pascendi cum certo pecudum genere, si uni debeatur, & ipse cum alio genere servitus usus fuerit, an propter hoc ipsa servitus amittatur | 33. 476 |
| Servitus si luminibus imposita sit, tam de præsentibus quam de futuris simpliciter intelligitur               | 6. 194  | Servitus aquæ haustus, an sit rustica vel urbana                                                                                                       | 5. 450  |
| Servitus navigandi, si lacus perpetuus in tuo fundo sit, ut ad fundum meum perveniatur, imponi potest         | 2. 529  | Servitus ususfructus dividua est: ceteræ autem individue                                                                                               | 1. 30   |
| Servitus neque ad tempus, neque ex tempore, neque sub conditione neque ad certam conditionem constitui potest | 1. 48   | Servitutis natura non est, ut quis aliquid faciat                                                                                                      | 3. 125  |
| Servitus in re propria vel communi an imponi valeat                                                           | 5. 46   | Servitutis à principio constitutæ si fundus dominans aqua indigebat, & nunc ex aliqua causa non indigeat, an servitus in perpetuum competere desinat   | 17. 369 |
| Servitus aquæ tollendæ per rotam ex lacu, an imponi possit                                                    | 4. 331  | Servitutis ad præscriptionem quot necessaria sint                                                                                                      | 1. 59   |
| Servitus urbana qualis sit, & quomodo noscatur                                                                | 10. 32  | Servitutis realis definitio quænam                                                                                                                     | 3. 6    |
| Servitus cui debetur, an in prædio serviente ædificare licitum sit                                            | 6. 73   | Servitutis aquæ ductus in concessione, sine alterius damno sub intelligitur                                                                            | 23. 370 |
| Servitus propter peccatum ortum habuit                                                                        | 3. 4    | Servitutum quædam causam continuam habent, quædam quasi continuam, quædam vero discontinuam                                                            | 2. 571  |
| Servitus oneris ferendi ad factum competit                                                                    | 3. 213  | Servitus usus & habitationis non præscribitur sine titulo quem admodum nec ususfructus                                                                 | 8. 572  |
| Servitus cloacæ fundo rustico, quando deberi dicatur                                                          | 2. 491  | Servitus negativa ex quo tempore præscribi incipiat: & quid in alijs servitutibus                                                                      | 9. 573  |
| Servitus, ne prospectui officiat in quo differat à servitute, ne luminibus officiat                           | 2. 120  | Servitus discontinua non quæritur ex longa patientia & possessione, sed necesse est allegare titulum                                                   | 12. 574 |
| Servitus una vel plures si cognoscantur, quæ utilitas resultet                                                | 9. 324  | Servitutis usus processerit nec ne ex bona fide quomodo probetur                                                                                       | 13. 575 |
|                                                                                                               |         | Servitus                                                                                                                                               |         |



# INDEX.

- Servitus vel libertas quanto tempore præscribatur contra ecclesiam 18. 377
- Servitutem nõ præscribi ex sola quasi possessione civili, nec ex sola quasi possessione naturali 17. 376
- Servitutem qui debet, facere non cogitur, sed pati, 73. 410
- Servitutem si mihi concesseris, ut opere manu facto aquam fluentem in meo ex tuo derivare possim, etiam si tibi noceat, an intelligatur etiam si ultra modum noceat 76. 413
- Servitutem itineris qui habet, an possit facere pontem supra locum, per quem aqua ducitur, invito eo, cui aquæductus servitus debeat 87. 420
- Servitutem fundo communi an unus ex sociis acquirere, vel retinere possit 2. 70
- Servitutem stillicidij avertendi in aream meam si vicinus meus habeat, quod stillicidium super aream meam per duos pedes protenditur, an ego in area edificare possim, ubi stillicidium casitate coeperit 7. 94
- Servitutem propiendi in fundum vicinum habere, an stercus, vel urinam foetidam, vel alia similia projicere poterit 5. 116
- Servitutem itineris habens, si locum elegerit licet amplius variare non possit, ille tamen qui si servitutem concessit, bene potest si absque alterius incommodo fiat 7. 285
- Servitutem inter affirmativam & negativam quæ differentia sit 26. 297
- Servitutem qui debet oneris ferendi, vel etiam aliam, an suis expensis reficere debeat 4. 134
- Servitutem altius non tollendi ille qui debet, an supra eam latitudinem arborem vel ædificium habere possit 2. 88
- Servitutem altius non tollendi si mihi debeas cum hac conditione, ne luminibus meis officiat, quomodo hæc verba intelligantur 3. 88
- Servitutem qui debet, ne luminibus officiat, non cogitur in eadem gratitudine lumina servare, nisi ad gratitudinem loci deputatus esset 6. 129
- Servitutem qui debet, ne luminibus officiat, non potest plantando, seu ædificando, aut aliter solem prædio domini aufferre 7. 130
- Servitutem aquæductus habens, an rivum in servientis fundo facere possit, per quem aquam ad fundum dominantem ducat 19. 369
- Servitutem habenti rusticam, jure magis consultur, quam habenti servitutem urbanam 33. 302
- Servitutem itineris habens, si velit ducere jumentum, & plaustrum oneratum frumento, vel alijs rebus, & etiam ipse ascendere, an super servientis fundum transire valeat, 5. 284
- Servitutem habens alteri eam concedere non potest, nisi hoc ei permiffum fuerit 16. 43
- Servitutem altius non tollendi ille qui debet an possit saltem altius ædificare 1. 88
- Servitutem alicui fundo qui imponere possunt, an eidem etiam acquirere valeat 1. 44
- Servitutem si quis mihi debeat, ut in suis parietibus trabem seu tigna habeam, per quæ solarium meum sustineatur, an ista servitus tigni injuncti, vel oneris ferendi esse dicatur 7. 136
- Servitutem vel jus aquæ ducendæ habens, an possit arcum seu pontem lapideum facere supra alium aquæductum alienum, 86. 420

Tit Servitu.



# I N D E X.

- Servitutum** debens ne luminibus officia-  
tur, an possit deponere ædificium, vel  
arboris ramos, quo facto locus quon-  
dam opacus sole plenus esse incipiat  
8. 130
- Servitute** altius tollendi exemplum quo-  
modo procedat, cum quis regulariter  
possit tollere domum suam, usque ad  
cælum, etiam si servitus imposita non  
esset 4. 489
- Servitute** aquæhaustus quomodo quis uti  
debeat 7. 451
- Servitute** altius tollendi exemplum quo-  
modo popatur 3. 489
- Servitute** appulsus pecoris ad aquam qua-  
liter quis uti debeat 4. 456
- Servitute** juris pascendi quomodo quispi-  
am uti debeat 17. 467
- Servitute** appulsus pecoris ad aquam qua-  
actione aliquis uti debeat; & ut compe-  
rat quot necessaria sint: & quomodo li-  
bellus & positiones formentur 5. 456
- Servitute** aquæhaustus qua actione aga-  
tur 9. 452
- Servitutes** urbanæ, & rusticæ quare dicantur  
1. 31
- Servitutes** mixtæ species quot sint, 2. 14
- Servitutes** reales & prædiales ipso jure  
non recipiunt certum tempus ex parte  
ante ad originem impediendam, sed  
conditionem 13. 67
- Servitutes** innominatæ quæ dicantur 1. 492
- Servitutes** non constituuntur, ut aliquid in  
tuo facias 10. 65
- Servitutes** multiplices sunt, & quæ sint ser-  
vitutes habentes causam continuam, &  
quasi continuam 2. 52
- Servitutes** quibus præscribitur 10. ann. in-  
ter præsentis, & 20. inter absentes quæ  
dicantur 4. 53
- Servitus** usus & habitationis non præscri-  
bitur sine titulo, quemadmodum nec  
ususfructus 8. 572
- Servitus** discontinua non quæritur ex lon-  
ga patientia & possessione, sed necesse  
est allegare titulum 12. 574
- Servitutes** negativæ ex quo tempore præ-  
scribi incipiant, & quid in alijs servituti-  
bus 9. 573
- Servitutis** usus processerit nec ne ex bona  
fide, quomodo probetur 14. 575
- Servitutum** quædam causam continuam  
habent, quædam quasi continuam, quæ-  
dam vero discontinuam 2. 571
- Servitutum** non præscribi ex sola quasi  
possessione civili, nec ex sola quasi pos-  
sessione naturali 18. 577
- Servitus** vel libertas quanto tempore præ-  
scribatur contra ecclesiam 19. 577
- Servitutum** nomine quæ tacite secutæ sunt  
venditum fundum, ob evictionem fun-  
dum non teneri 2. 584
- Servitutum** cur aliæ personarum 1. 594
- Servitutes** rerum dicuntur interdum non  
esse fundi 3. 595
- Servitutum** cur aliæ rerum appellantur 2. 594
- Servitute** constituta, tacite illa jura se-  
quuntur, quæ ad conservandam perti-  
nent 1. 628
- Servitutes** prædiorum in jure, non in parte  
consistere, atque ideo incorporales esse  
1. 636
- Servitutes** non esse totas in toto, & totas in  
qualibet parte, sed esse tamen in parte  
qualibet efficaces 3. 648
- Servitutes** quæ deberi non nisi dominis, &  
à dominis possunt, ubi cœperunt, ad-  
versus quemvis vendicantur 5. 656
- Servitutibus** modum facit, prædiorum qui-  
bus acquirantur, necessitas 2. 643
- Servitutes** nominatæ quæ appellantur 3. 29
- Servitutes** calcis coquendæ & arenæ fo-  
diendæ



# INDEX

- sciendæ an sint nominatæ vel innomi-  
 natæ, 3. 488  
 Servitutes terræ quæ sint, & quibus impo-  
 nantur 1. 493  
 Servitutes reales vel prædiales quando sint,  
 quomodo cognoscantur 5. 8  
 Servitutes mixtæ quæ dicantur 1. 14  
 Servitutes quæ per quatuor elementa ver-  
 santur 2. 492  
 Servitutes personales tantum tres sunt, vide-  
 licet usufructus, usus, & habitatio, 3. 363  
 Servitutis calcis coquendæ & arenæ fodien-  
 dæ, an rusticæ esse dicantur, 1. 487  
 Servitutes habentes causam discontinuam  
 quæ sint, 3. 52  
 Servitutes urbanæ & rusticæ quæ dicantur  
 1. 28  
 Servitutes urbanæ quædã sunt affirmativæ,  
 quædam negativæ; rusticæ autem omnes  
 affirmativæ sunt, ut ire, agere, 1. 86  
 Servitutes innominatæ quænam sint,  
 2. 28  
 Servitutum & jurium incorporalium præ-  
 sumptione septem requiruntur 8. 64  
 Servitutibus in præscribendis an titulus re-  
 quiratur 6. 62  
 Servitutibus corporalibus quæ causam dis-  
 continuam habent, quispiam in quasi pos-  
 sessione esse dicitur, etiam si nullo modo  
 sufficienti tempore usus esset 36. 304  
 Sepeliri apud quam ecclesiam unusquisque  
 debeat, 9. 280  
 Sepulchrum si quispiam effodere voluerit,  
 quantum spatij relinquere debeat 3. 278  
 Sepulchrum est locus, ubi corpora, ossa  
 hominis condita sunt 1. 278  
 Sepulchra antiquorum quæ erant, & quid  
 recentioribus temporibus de cadaveri-  
 bus sepeliendis cautum fuerit 7. 279  
 De sepulture loco quantum ad effectum  
 non curatur, quoniam Domini est terra,  
 & plenitudo ejus 8. 280  
 Si alterius quoque jus sibi præcipit, quæ sit  
 adversus illum cautio 2. 596  
 Si ex conventionem alternis annis, vel men-  
 sibus aqua ducitur, perinde una servitus  
 est, ac si die tantum, aut nocte tantum  
 ducatur 4. 617  
 Si legaverit & promiserit quispiam alicui  
 habitationem an proprietatem relinque-  
 re videatur 2. 23  
 Si constituat quispiam mihi, quod in fundo  
 suo omni anno, unum frumenti Sta-  
 rium recipiam, vel unum pomum in  
 viridario, an hujusmodi servitutes di-  
 cantur 1. 27  
 Si promiserit quispiam mihi servitutem  
 pecoris appellendi ad fontes, causa  
 agri mei stercorendi, an hoc servitus esse  
 dicatur 2. 27  
 Si promiserit quispiam alicui servitutem  
 de coquendo panem in furno suo, pro  
 tota ejus familia, an hoc etiam servitus  
 dicatur 3. 27  
 Si habeam jus eundi per fundum tuum, ad  
 domum meam, an hoc servitus esse di-  
 catur 11. 32  
 Si lego fundum tuum servientem, libera-  
 tionem legare non videor 1. 37  
 Si concessisti aquam Titio, quæ in fundo  
 tuo oritur ut eam ad fundum suum du-  
 cere possit, an postea eandem mihi con-  
 cedere valeas 17. 43  
 Si quidam nobilis promisit cuidam co-  
 mitatensi reficere pontem: qui pons  
 tuus parvus erat, & postea in tantum  
 aqua crevit, quod pontem crescere  
 necesse fuit, qualiter iste nobilis te-  
 nearur 13. 229  
 Si tibi concesserim simpliciter ut aliquid  
 in meo apponeres an videar ad meum be-  
 neplacitum concessisse, an vero animo  
 donandi,



# INDEX

- donandi, & in meo servitutem constituendi 6. 268
- Si quis egerit contra vicinum suum, qui vim publicam in fundum suum rejecerit, & per viam rejectæ actione in teresse suum consecutus fuerit, an postea viam claudere poterit 43. 340
- Si per servitutis conventionem factum fuerit, ut superior vicinus aquam in fundo suo retinere teneatur: vel inferior teneatur eam fossa recipere: nunquid superior vel inferior teneatur purgare, vel aggeres facere aut munire, 72. 410
- Si quis ex prædijs suis præstare aliquod arundinis milla jusserit, & quæcunque sunt ei facultati similia, qualia sint 7. 590
- Socio an liceat facere in pariete communis fistulam, vel canale aliquod, per quod aqua pluvia arceatur, sive recipiatur 4. 190
- Sociorum unus si suo sumptu ædificium commune jure societatis seu communionis reficiat ad usum ad quem paratum, seu destinatum erat, verbi causa, domum ruinofam, aut molidinum in flumine, aut parietem communem, an contra illum, qui recusavit, agere poterit 8. 218
- Si promiserit aliquis alicui, quod per pontem suum sine gabella transire posset, sicuti promiserit Veneti Placentinis, an hoc servitus dicatur 4. 27
- Socius si non vult altius murum communem tollere, nisi pro una parte tantum, & murus ita elevatis longior sit, cujus sumptibus id facere teneatur 31. 164
- Socius alicujus rei, qui rem reficit, an suo vel communi nomine rem refecisse dicatur 10. 219
- Socius quilibet muri communis in quolibet ipsius particula portionem habet 8. 242
- Socius si primo super muro communis ædificaverit, ipsum altius suis expensis tollendo, altius postea socius super dicto muro vult iterum re ædificare, vel in eo aliquid fabricare, vel immittere, an teneatur solvere dimidiam illius muri primo elevati per alium socium suis sumptibus 27. 161
- Socius an murum communem cooperire possit 22. 161
- Socius in muro communi an tignum immittere valeat 23. 161
- Socius an communem parietem possit imponere, vel restituere, vel reficere 24. 161
- Socius in muro communi an facere possit fenestram, vel factam claudere 25. 161
- Solarium si quispiam ædificare velit ad hoc, ut sustineatur, in quo loco ipsum affigere debeat 1. 210
- Solarium superius domus alicujus si quispiam habeat, in quo quotidie habitantes eurrant, vel ejus pueri saltent, vel pulsant, ita quod existentibus in parte inferiori impedimento sint, quid juris 5. 210
- Solarium quod est infixum muro communi vel alieno jure servitutis, an pavimento vel lateribus cooperiri possit 3. 210
- Solarium unum vel plura si una domus habeat, & pars inferior sit unius, pars vero superior alterius, sicuti Venetijs contingit, si ille, qui partem superio-



# INDEX.

- superiorem habet, non habeat adi-  
tum veniendi ad ipsam, nisi per sca-  
las, vel partem inferiorem, nunquid  
per illam venire poterit 4. 210
- Solarium si commune sit, & ille qui est  
inferior, incendis periculum metuat,  
cautio damni infecti peti potest  
3. 240
- Solo seu area domum quis ædificare  
potest, vel aliud ædificium altius  
construere etiam usque ad cælum  
1. 143
- Solum quod relinquitur pro introitu,  
cujus esse debeat 2. 261
- Solum ingressus sive introit, quid dica-  
tur 1. 261
- Spatium quod relinquitur inter medi-  
um, an relinquentis, vel utriusque esse  
debeat 5. 152
- Species servitutum urbanorum prædi-  
orum quot sint 1. 84
- Specularia sunt, quæ vulgo gelosia di-  
cuntur 1. 239
- Specularia an indistincte fenestris ap-  
poni possint 3. 239
- Stabulum inferius non domui conjun-  
ctum an rustica servitus esse dicatur  
1. 132
- Stabulum dicitur locus qui tantum e-  
quos recipit: & quid de communi  
usu loquendi 1. 260
- Stabulum au prædium urbanum dica-  
tur 3. 31
- Stabulum domus an usufructuarius lo-  
care possit pro stabula ad recipien-  
dum jumenta 2. 260
- Stagnum est, quod temporalem conti-  
net aquam ibi stagnantem 2. 530
- Statutum si dictaverit, quod si quis of-  
fenderit aliquem in domo, puniatur  
in tantum, an offendens in ostio sta-  
tuti poena teneatur 2. 186
- Statutum Paduanum loquens de cohæ-  
rentium præsentatione, an locum  
habeat, etiam si via in medio existat  
5. 549
- Statutum si dixerit, quod gentes loci te-  
neantur sequi usque ad alveum novum  
fluminis an ultra alveum deficcatum  
gentes sequi teneantur 7. 534
- Statutum si distaverit quod in platea  
poena duplicetur, ubi platea sit, &  
incipiat 12. 325
- Statutum si sit in civitate, ut in talib.  
pratis homines bestias ad pascendū  
intra terminos designatos tenere ne-  
queant, & sic it. certa prati parte pa-  
sci poterit, & in certa non: & qui-  
dam accusatus fuerit, quod in dictis  
pratis bestias, tenuerit, nec fuerit di-  
ctum in accusatione intra terminos  
designatos, sed simpliciter probatum  
fuerit, an ex hoc condemnatio sequi  
valeat 13. 465
- Statutum si puniat committentem ma-  
leficium in domo, vel inventum ex-  
tra domum an porticus etiam com-  
prehendatur 6. 178
- Statutum si sit, quod si quis fund. m ven-  
diderit, cohærens seu confinis aut  
collateralis idem pretium præsentare  
possit, & fundum venditum ab em-  
ptore vindicare si aliquis fundum  
vendet, & vicinus, qui habet alium  
fundum proprinquum via tamen pu-  
blica interveniente, vigore dicti sta-  
tuti pretium præsentare velit, an  
possit 34. 337
- Statutum loquens quod nullus possit  
altius elevare, seu tollere ædificium  
suū, si per illud vicini luminibus no-  
ceat, an forensē liget, cujus est do-  
mus

TIT 3. mus



# INDEX.

- mus quę alius tolli debet 5. 89
- Statuti forma, si magnates non possit intrare palatium ante pulsationem campanę sub certa pœna, an condemnatio sequi possit, nisi introitus explicite probetur 14. 466
- Statuti forma si licitum sit ad vindictam aliquem occidere, an etiam sit licitum amicos congregare, qui ipsum adjuvent 10. 75
- Statuto si caveatur, quod vulnerans in via publica magis puniatur, quam si alibi vulneret, & aliquis percussit in via privata, per quam tamen iter publice fiebat, an puniatur, ac si in via publica vulnerasset 33. 337
- Statuto si prohibeantur mulieres portare perlas, an fictas & contra factas portare valeant 10. 453
- Statuto si caveatur ut quis possit ducere aquam ex fundo suo per fundum vicini medium, ad aliquem fundum suum inferiorem solvendo vicino damnum cavationis, & quis velit ducere aquam per fundum vicini ad suum, in quo fundo vicini sunt Venę aquarum, si aqua sua cum vicini aqua misceatur, & utraque ad fundum inferiorem transeat, an possit 69. 407
- Statuta si dictaverint, ne quis possit vindemiare vel messem facere etiam in suo nisi certo tempore, ut vel colonus partianus non possit incidere messem, nisi presente locatore, vel nisi notificatione sibi facta: quibus servanda essent 2. 499
- Statuta de refectione vię loquentia, an purificationem comprehendant, & quid purgare dicatur, & quomodo etiam libramentum capiatur 60. 346
- Stercoris æcrvum si quis in fundo aut agro meo posuerit, an actione vi aut clām contra eum agere potero 2. 266
- Sterquilinatio quid sit, & breviter totam ejus materiam remissive 1. 498
- Sterquilinium an veniat vendito vel legato fundo 4. 266
- Sterquilinium in domo habens, si faciat ipsum projicere juxta murum communem, vel alienum, an possit 1. 266
- Stillicidium quid sit 1. 91
- Stillicidium si in aliqua parte fractum esset, puta ejus canale, per quod aqua ducitur, vel tegulę ruptę essent, quis reficere teneatur, & cujus expensis 2. 101
- Stillicidium supra solum vel aream vicini, verbi causa, per tres pedes si quis habeat an tunc in muro proprio ostium facere possit causa veniendi ad ipsum solum, siue aream 2. 172
- Strata quid proprie sit 3. 319
- Stillicidium cui debetur servitus avertendi in vicini aream, si protendatur ultra parietem supra vicini aream per medium pedem, & casitet in aream vicini etiam per medium pedem, vel circa, an vicinus possit edificare in illa area usq; ad illum locum, ubi casitet, & sic usque ad medium pedem prope murum domini prædij dominantis 8. 96
- Stillicidium siue tectum an unicuique licitum sit extra parietem pro libito voluntatis porrigere 2. 168
- Stillicidium & tectum an idem significant 1. 168
- Stillicidium antiquum habens supra arcuam, vel domum meam in dubio an jure servitutis, vel dominij habere præsumatur ex eo quod inferius pro stillicidij rigore suum dicatur 10. 97
- Stillicidij avertendi servitus quomodo intelligatur 1. 100
- Stilli-



# I N D E X

- Stillicidij per ædificationem super so-**  
**lum publicum, illius soli dominus a-**  
**liquis non efficitur** 2. 225  
**Stillicidij servitutem acquisitam habens**  
**an possit altius tollere, vel elevare, vel**  
**deprimere mirū, vel ædificium, super**  
**quo habet stillicidium cadens super**  
**domum vel aream meam** 5. 92  
**Stillicidij domino non est licitum clau-**  
**dere locum inferiorem sub stillicidio,**  
**neque ipsum tanquam proprium oc-**  
**cupare** 4. 175  
**Stillicidij servitutem sibi debitā si quis**  
**habeat, & sublatum fuerit ædificium,**  
**sive corruerit, ex quo stillicidium ca-**  
**dit, an per hoc stillicidij servitus cū**  
**effectu in totum extincta intelligatur**  
 6. 93  
**Stillicidio sive recto an luminaria face-**  
**re licitum sit** 3. 169  
**Stipulationem semel cuiq; acquisitam,**  
**non solere ad alium transire, quam ad**  
**hæredem, vel alium juris successor-**  
**em** 3. 630  
**Subiecta talia sunt, qualia prædicata**  
**demonstrant** 14. 367  
**Sufficit etiam quod ille cui servitus de-**  
**betur luminum, cælum videre pos-**  
**sit** 3. 121  
**Sulcos vel fossas si quispiam in vicini**  
**inferioris damnum seu ex latere fa-**  
**cere possit, dato quod non possit, quo-**  
**modo ei succurratur** 3. 496  
**Superficiarius an fundo superficiario**  
**servitutem imponere possit** 4. 40  
**Supra stillicidium an sit licitum ædifica-**  
**re: verbi causa, solarium, sicut Ven-**  
**etijs sit, hortulos, sicut in Catalonia;**  
**crustationem, sicut in civitate Nea-**  
**polis** 4. 169  
**Sylva cædua & sylva pascua quæ judi-**  
**cetur** 6. 506  
**Sylva si creditori pignolata sit, & de-**  
**bitor ex ea navem, vel aliam materi-**  
**am fecerit, an illa navis, vel materia**  
**pignori erit** 7. 506  
**Sylvæ usufructuarius an arbores, & pe-**  
**damenta pro usu suo incidere possit,**  
**ac etiam vendere** 9. 507  

## T.

**T** Esti seu stillicidij appellatione, an  
 veniat solum illud, quod est de te-  
 gulis puta cuppis, lastis, an etiā veni-  
 at illud, quod de plumbo existit 1. 168  
**Tempus, cujus non extat memoria in**  
**contrarium, quod dicatur, & quomo-**  
**do probetur, remissive** 5. 53  
**Tempus aliquod punctualiter ubicunq;**  
**de substantia fuerit, ad victoriam re-**  
**portandam, illud tempus liquido &**  
**punctualiter probari debet** 16. 466  
**Terra quæ est in mari, vel arena maris,**  
**cujus esse dicatur,** 4. 526  
**Territorij alicujus appellatione an etiā**  
**mare comprehendatur, & districtus**  
**per illam civitatem,** 26. 524  
**Testamentum factum in portu civitatis**  
**Soldani an dicatur factum in terris**  
**Soldani,** 5. 527  
**Testator si uxori domus habitationem**  
**reliquerit, de qua nō liquet, cum plu-**  
**res domos habeat, de qua sensisse vi-**  
**deatur** 5. 24  
**Testator si dixerit, relinquo uxori meæ**  
**habitationem in domo cum filiis su-**  
**is, nunquid talis ex tacita defuncti**  
**voluntate etiam alimenta habere de-**  
**beat** 7. 25  
**Testator si domus suæ habitationem vel**  
**usumfructum uxori reliquerit, deinde**  
**eodem testamento eandem domū al-**  
**teri**



# I N D E X.

- teri legaverit, an ex hoc legato ususfru-  
ctus vel habitatio eidem uxori adempta  
videatur 6. 24
- Testis examinatus in causa universitatis,  
puta pascui, si sentiat commodum, &  
dicat quod non, an falsum dixisse intelli-  
gatur, 11. 464
- Testes ubi plures quam duo haberi pos-  
sint, duo de universitate non sufficerent  
10. 462
- Tignum in vicini fundo immittere an lici-  
tum, 2. 102
- Tignum si per aliquem in fundo meo, &  
sic alieno immittatur, an illud propria  
authoritate tollere, vel incidere possim,  
3. 102
- Tignum unum, vel una tigni contignatio,  
si unam domum tegat, & postea inter  
plures dividatur, illud tignum sociorum  
cuiuslibet proprium est quatenus tigni lon-  
gitudinis versus partem suam se extendit,  
2. 211
- Tigni appellatione quid veniat 1. 102
- Tigni immittendi inter servitutem, & on-  
eris ferendi quæ differentia sit, 1. 213
- Tigna immissa debent immissa remanere,  
tempore quo domus pluribus vel inter  
vivos vel in ultima voluntate assignatur,  
sicut prius ante assignationem vel divi-  
sionem extiterant, 3. 211
- Tigna an quis in muro vel pariete commu-  
ni immittere possit, 4. 103
- Tigna supponere vel surrogare an aliquis  
possit, 6. 107
- Tigna habens cum aliquibus signis in mu-  
ro, qui est inter ipsum & vicinum, an  
presumatur habere jus servitutis vel  
communione 17. 157
- Tigna immissa in muro meo, proprio vel  
communi vel etiam in publico, vel et-  
iam protendentia in meo, vel commu-  
ni, vel publico an licitum sit propria au-  
thoritate evellere, vel destruere 8. 107
- Tigna alia vel signa si in principio vel in  
fine muri fuerint ab una parte tantum,  
an eo casu, quo per illa signa murus  
communis vel servitus censeretur, intel-  
ligatur esse murus communis in totum,  
vel servitus in toto muro imposita, an  
vero in parte illa, in qua signa sunt,  
18. 157
- Titulus allegatus an probetur aut presuma-  
tur ex patetia longi temporis 10. & 13. 573
- Titulus divisionis non presumitur, ex diu-  
tina possessione rerum supra modum in-  
æqualium 11. 574
- Torrentis est, qui in hyeme currit, & peren-  
ne non est, 1. 557
- Torrentis est, qui hyeme currit 2. 532
- Torrentis flumen si vicinus averterit, ne  
aqua ad eum perveniat, & hoc modo ef-  
fectum est, ut vicino noceat, an aquæ  
plu. arcen, actio. contra eum agi possit  
4. 558
- Torrentia cujus existant, 2. 557
- Tres trium capitum interpretationes L. fin.  
ff. quor. bon. L. 1. §. permittitur ff. de  
aqua quotid. & æstiv. & L. mela. §.  
quidam liberis ff. de aliment. & Cib.  
leg. 8. & 9. 591
- Tugurium quid dicatur, remissive, 2. 495
- Tugurium in fundo alieno facere an lici-  
tum sit, 1. 494
- Tutor an pupilli ædificia collapsa & de for-  
mata reficere poterit, 24. 222

## V.

- Vadi materia, quo flumen transitur  
remissive, 14. 553
- Valles si excreverint, & alienum occu-  
paverint prædium, illius sunt valles,  
cujus prædium erat, & si decreverint,  
illius



# INDEX.

- illius erit prædium, cujus erant valles, 1. 558
- Valles aut paludes si quispiam conduxerit ut ibi piscari possit, & in eis reperiatur certa pars terræ ab alveo elevata quæ tori appellantur, piscesq; omnes in hyeme sub eis reducant, ut in vallibus Paduæ contingit, an licitum conductori sit dictos toros aperire, & omnes pisces accipere, 8. 563
- Vallis quid dicatur, 1. 513
- Vallis improprie quid dicatur 4. 515
- Vallibus cuilibet piscari licet, vel cannellæ, aut herbas incidere, vel pasci, si publicæ fuerint, 2. 558
- Vallibus si terra cum herba reperiatur & cannellæ natæ, quæ de loco ad locum moveantur, tori appellatæ, an ipsi tori publici aut privati erunt, 3. 558
- Vasallus qui utile dominium in fundo habet, an hujusmodi fundo feudali servitutem imponere valeat, 3. 39
- Venando vel aucupando in fundo alieno si quispiam aliquid ceperit, an domino fundi restituere teneatur, 2. 500
- Venator an in fundo retineri possit, ut reddat quod perceperit, 3. 500
- Venari cum armis an licitum sit 10. 502
- Venatio clericis & monachis an & quando licita sit, 11. 502
- Venas aureas aut argenteas in meo an mihi fodere licitum sit, & fodiendo sub vicini fundo transire, 4. 505
- Venditio non probaretur, etiamsi possideretur vel fundus alicujus, vel usufructus ejus, eo sciente & patiente, 7. 55
- Venditione molendini per aliquem facta, quo casu etiã alterius molendini postea veniat, etiamsi in venditione de eo mentio facta non sit, 9. 461
- Vendito equo quo casu ornamento vendita videantur, 65. 405
- Veneri qui gulphum maris Adriatici, cuius memoria in contrarium nõ extat possederunt, ipsum mare quoad eas iurisdictionem præscripserunt, & similiter lanuenses in mari suo, 7. 519
- Veneri in mari Adriatico an possint imponere gabellas, & merces conductas contra venetorũ statuta confiscare 10. 520
- Verba, promitto ferre, vel sustinere onera domus tuæ, quid importent, 2. 213
- Verba debent interpretari pro eo in cujus favorem apponuntur, 5. 73
- Verba in dubio secundum præsens tempus intelliguntur, sicut contractus in dubio intelligitur rebus sic stantibus, 11. 195
- Verba ne prospectui officiat, futuri temporis sunt, quæ actũ prohibenti respiciunt, seu prospectũ impediendi de futuro 4. 123
- Verba contractus intelliguntur secundum quod apparet cõtractus tempore 12. 195
- Vestibulum quid proprie sit, 11. 175
- Via media quæ dicatur, 13. 325
- Via cujus latitudinis esse debeat 11. 287
- Via si cui simplici usu concedatur, an per quamecunq; fundi partẽ quo voluerit, vel per totum fundum ire possit, 1. 72
- Via publicæ, quæ est in una cõtracta, si claudatur, an alius de alia cõtracta, cujus partem aut nihil interest, agere possit, ut dicta clausura destruat, 31. 336
- Via est jus eundi agendi & ambuladi 1. 319
- Via publica duarum cõmunitatũ si sit, per quã eant curru cõmunitatis utriusq; cui ex dominis territorij applicanda sit, 32. 336
- Via vicinali an qui sine principis licentia ædificare possit, 7. 263
- Via qualiter publica, vel privata, aut vicinalis dicatur, 68. 348
- Via publica an per privatum aliquo modo occupari possit 26. 333
- Via rejecta, ut moveatur, si agatur, quid iuris



# I N D E X.

- juris, 42. 346  
 Via publica si destructa non fuerit, ex anti-  
 quitate vel casu, sed aliquis ipsam exa-  
 ravit, seu aliter destruxit, an ipsi vicini  
 teneantur, 57. 345  
 Via publica in actione an procurator con-  
 stitui possit, 75. 352  
 Via public. an privato licitum sit aquā sim-  
 pliciter ducere, vel per conductū ligne-  
 um, vel lapideum, 24. 333  
 Via quod duplex esse dicatur, 16. 327  
 Via publica an claudi possit, 27. 334  
 Via publica si quis inundata, aut aliter de-  
 structa fuerit, an per vicini fundum iri  
 possit, 38. 339  
 Via in publica si quispiā aliquid ponat, vel  
 edificet, vel immittat eo casu quo nō po-  
 test, quo jure contra ipsū agetur 66. 347  
 Via publica cujus sit, 21. 329  
 Via communis si ad castrorum fontes exi-  
 stat, ad cujus jurisdictionem prædia per-  
 tinere præsumantur, 36. 338  
 Via & actus an inter se differant 2. 319  
 Via si alicui occupata reperiatnr, ita quod  
 per eam transire non possit, an sine pœ-  
 na per vicini fundum iri possit. 11. 83  
 Via publica ire, & agere, & plaustrū ducere,  
 cū regulariter cō. essum sit, si quis ab  
 aliquo qui prohibere nō potest, impedia-  
 tur, quo remedio ei succurratur, 71. 351  
 Via in publica an unicuiq; ire licitū sit, &  
 ducere currum, vel plaustrum, aut lapi-  
 des, 19. 328  
 Vię mēsuratio unde incipere debet 15. 327  
 Vię caput quantū spatiū occupet, quantum  
 pes, seu finis & quantū medium, 14. 326  
 Vię vel Stratę latitudo, in qua servitus non  
 debetur, quęnam sit, 6. 320  
 Vię rejectę in actione quomodo libellus  
 formari debeat, 45. 341  
 Vię rejectę actio quę competit, & quę  
 etiam necessaria sunt ad hoc ut compe-  
 tere habeat, 40. 340  
 Vię latitudo quęnam sit, quando vię ser-  
 vitus promissa fuerit 4. 319  
 Vię rejectę actio propter quid competere  
 dicatur, 41. 340  
 Vię caput, & finis, & medium, & latera  
 quo in loco esse dicantur, 10. 324  
 Vię vicinales quę dicantur 6. 263  
 Vię rejectę in actione quomodo actor &  
 reus positiones formare debeant, 46. 341  
 Vię ad rejectionem an scholaris, vel qui  
 domum conduxit, teneatur, 51. 344  
 Vię usum sciente & patiente adversario an  
 retinere necesse sit, 30. 300  
 Viam an quis reficere teneatur, si prius dō-  
 mui cedere voluerit, quam juxta viam  
 haber, 56. 345  
 Viam munire vel reficere an quilibet te-  
 neatur, 47. 342  
 Viam publicam si quispiā in vicini agrū re-  
 jecerit, an is per cujus fundū via publica  
 facta sit, contra ipsū agere possit, 39. 339  
 Viam si aliquis clausurit, an propria autori-  
 tate clausuram frangere valeam 30. 335  
 Viam esse publicam ad probandum quid  
 requiratur 18. 327  
 Viam si quispiam destruxerit, & non ha-  
 beat unde solvat, an vicini ipsam reficere  
 cogantur, 58. 345  
 Viam publicam si quispiam reficere volue-  
 rit, & ab alio impediatur, qua actione  
 in impedientem agetur, 62. 346  
 Viam publicam si quispiam impediat, vel  
 claudat, an contra claudentem, vel im-  
 pedientem agi possit 29. 335  
 Viam privatam si quispiam per vicini sui  
 fundum rejecerit, nunquid actione pri-  
 vata agatur 44. 341  
 Viam publicam si quispiam reficere volue-  
 rit, an possit, & quomodo 59. 348  
 Viam



# INDEX

- Viam publicam** qui purgare tenetur, quid facere debeat 61. 346
- Viam** ad sepulchrum qui nō habet precario, à vicino impetrare potest, & si concedere voluerit quā actione cogi poterit 4. 279
- Viatorē** si quispiā invitaverit, & postea cum poenituerit, an contra ipsum agi poterit 7. 269
- Vicinus** si habeat stillicidiū domus solā meū, puta per duos pedes, & ego murū in solo meo ædificare velim, an à vicini muro per unū pedem remorus stare debeā, an vero a loco in quo vicini stillicidium castet 3. 151
- Vicinus loci privati** superioris si ita per sulcos araverit, atq; per portas, ut ad inferiorē fundū aqua venerit, an possit, ut in alterā parte aret, 1. 495
- Vicinus in muro suo** an ostium facere possit, per quod ad solum meum venire valeat 6. 152
- Vicinus si vicinum** turbaverit in veniendo ex aliquo ostio an suam curiā, an possit cogi ad cavendum de amplius non veniendo 6. 174
- Vicinus meus** si habeat stillicidium domus suæ cadens in fundo, vel horto meo, vel in aream extra murum domus suæ, verbi causa, per duos pedes an fundus vel area eatenus quatenus stillicidij rigor se protendat: sit vicini, vel mei 9. 97
- Vicinus meus** si super aream meam vel tectum domus meæ per duos pedes servitutem habeat, an ultra producere seu extendere possit, 4. 92
- Vicinus** an possit immittere tigna in alterius vicini muro tangendo ipsam murum, vel an possit imponere non tangendo murum alienum, sed protendendo supra locum alienum vel communem vel publicum 7. 107
- Vicini civitatis vel loci** an ad locum communem, ut puta furnum, contribuere teneantur 3. 183
- Vicini incōmoditas aquæ** ducendæ quæ dicatur 50. 390
- Vicini duo** si areas contiguas vel hortus contiguos habeant, & parietē in medio propter clausuram fecerint, alter tamē vicinus ex litere suo super cōmuni pariete ædificare velit, quo ædificio factō area vel hortus convicini deterior fiat, sed tamen ab uno latere aer, sol, & ventus liberi ad areā vicini remanent, quid juris 33. 165
- Villæ alicujus vel castelli dominus** si locaverit dictam villam, vel territorium, vel terrena loca, an rivos aquarum, vel pontes vel alia sylvestria loca locasse videatur 10. 535
- Ultramontrani** si juraret se de mense Augusti Romæ moraturum, non teneretur morari, ne talis juramenti occasionem vita temporalis amitti posset, si Romæ moraretur. 3. 446
- Universitas alicujus villæ** si rem non cōmunem emerit, ut jus pascendi haberet, & aliquis de dicta villa sua prædia vendiderit, an veniat in dicta venditione jus pascendi quod dictus venditor habebat 8. 461
- Universitatis** 10. vel 20. si aliquo nō ore tanto tempore usi fuerint, quod nō exaret memoria in contrarium an ipsi universitati jus questū videatur 26. 471
- Unus ex dominis** cur servitutem constituere non potest 1. 595
- Urinam** fœtidam aut stercuris si quispiā in solo publico vel privato projicere
- Vuuu 2 voluo



# INDEX.

- voluerit, propter quod malus odor & fœtor vicinis exhalet, an possit, 3. 266
- Vfusfructus an præscribatur longe tempore 3. 571
- Vfusfructuarius an ad viâ refectionem teneatur 53. 344
- Vfusfructuarius alicujus domus an possit domus alterius aditum inferiore vel posteriorem claudere 8. 174
- Vfusfructuarius ædium an ipsas altius tollere possit 6. 170
- Vfusfructuarius vel inquilinus, an in domo usufructuaria vel conducta possit facere pingi insignia sua, quæ vulgo arma dicuntur 7. 255
- Vfusfructuarius an fundo, in quo usufructum habet, servitutem imponere possit 11. 42
- Vfusfructuarius arbores etiam infructuosas excidere non potest, quæ de ambulationes opacas & amœnas reddunt 17. 277
- Vsumfructum formalem alicujus fundi si quispiam emerit & postea sterilitas contingat, an mercedis remissionem petere possit 10. 18
- Vsumfructum in fundo vel cloaca publica si quispiam habeat, & refectione, vel reparatione indigeat, an istud onus ad ipsum spectet 9. 188
- Vfusfructus odorum vel aromatum an constitui possit 6. 562
- Vfusfructus formalis & causalis qui dicantur 1. 15
- Vfusfructus vel usus legatus quanto tempore duret 11. 19
- Vfusfructus quid & quotuplex sit 2. 15
- Vfusfructus an præscribatur longo tempore 3. 571
- Vfus diffinitio quænam proprie sit 1. 19
- Vfus quotuplex existat 2. 20
- Vfus quot modis capiatur 3. 21
- Ufus in quantum servitus est, quid in se contineat 4. 21
- Ufus domus vel ædium in specie quid comprehendat, 5. 21
- Ufus ædium, habitationis, fundi, servitutis, pecoris, boum, armenti, & equi, quid sit remissive 6. 21
- Ut interdictum ex causa constitutæ servitutis, utendi modus, immutari, & gravior servitutis causa fieri possit 2. 628
- Ut nec earum causa, quam omnes perpetuam habere debent, diversa est natura 4. 637
- Ut pomum decerpere liceat, ut spaciari, ut cœnare in alieno possimus, neque rerum, neque personarum servitutes esse 1. 621
- Ut stipulatio servi fructuarij semel acquisita fructuario, ad proprietarium transeat: id magis ex occasione, quam ex jure contingere 6. 631
- Urbana prædia à rusticis quomodo distinguantur 3. 609
- Ut tamen satis sit servitutes utiliter cœpisse, aut incipere posse volente eo cui acquiruntur 4. 644
- Ut vendicationem ex præsentis possessione dicimus, ita omnes quæ ex maleficijs sunt actiones, quasi ex præsentis damno nasci, idque quam habeat vim 5. 631

# FINIS.



## E R R A T A.

**P**ag. 5. lin. 9. ab ult. inter Summar. num. 3. pro servitus lege servitutis. Pag. 14. lin. 7. ab ult. pro 3. l. 8. & pro 8. l. 3. Pag. 33. lin. 4. ab ult. pro 27. l. 28. Pag. 45. lin. 8. pro suspensione l. suspensione. Pag. 50. lin. 15. post differentia adde, sed solum in hoc consistit differentia. eadem Pag. 50. lin. ultim. pro in colum. lege in 1. colum. Pag. 54. lin. 16. ab ult. pro Rau l. Raij. Pag. 64. lin. 11. post in quæst. adde 4. Pag. 66. lin. 9. ab ult. pro post lege potest. Pag. 92. lin. 13. ab ult. pro sit lege sit Pag. 110. lin. 11. ab ult. §. 1. adde in l. 1. Pag. 111. lin. 13. in margine adde num. 12. Pag. 116. lin. 9. ab ult. pro suo lege suâ Pag. 133. lin. 5. pro trahes lege trahes. Pag. 137. lin. 2. pro onore lege onere. Pag. 144. lin. 17. ab ult. lege præcedenti. Pag. 148. lin. 3. ab ult. post illa, adde: consuetudine large dicta quo quis dicitur. Pag. 157. lin. ult. pro verj lege vel. Pag. 162. lin. 15. post vel non, adde: fecit tanquam in re communi. Sed. Pag. 162. lin. 10. ab ultim. pro tunc lege teneo. Pag. 166. lin. 7. ab ultim. dele quis. Pag. 168. lin. 11. ab ultim. post stillicidium, adde: vers. Pag. 185. lin. 12. ab ultima, pro l. 2. lege c. 1. Pag. 234. lin. 10. pro 6. col. lege 4. col. Pag. 241. lin. 12. pro decimo secundo, lege de secundo. Pag. 254. lin. 6. ab ult. lege dealbare. Pag. 262. lin. 15. ab ult. pro itu lege titu. Pag. 265. lin. 12. ab ult. pro, suo, lege: sua Pag. 265. lin. ult. pro 6. q. lege 5. q. Pag. 287. lin. 12. pro lolum lege locum Pag. 300. lin. 16. ab ultima pro npn lege non. Pag. 310. lin. 16. pro 6. lege 7. Pag. 332. lin. 6. pro potatem lege potestatem Pag. 333. lin. 8. ab ult. pro 1. lege 2. Pag. 404. lin. 9. pro regaliter lege regulariter. Pag. 406. lin. 9. ab ult. pro Aquilam lege Aquiliam. Pag. 412. lin. 10. ab ult. adde in margine 74. Pag. 472. lin. 18. pro ubique lege absque. Pag. 482. lin. 18. pro l. 2. lege la. Pag. 495. lin. 5. ab ult. pro colore lege colere. Pag. 502. lin. 17. pro labo. lege Iaco. Pag. 511. lin. 3. pro nun lege non Pag. 531. pro naufr. lib. 1. lege: nav. lic. Pag. 561. lin. 15. ab ult. adde in margine 2. Pag. 565. lin. 8. lege facientibus. Pag. 606. lin. 11. pro fundum lege fundum. Pag. 608. lin. 13. pro enterit lege senferit. Eadem Pag. lin. 14. pro inittijs lege initijs.

## E R R A T A J N D I C I S.

**P**ag. 1. in 2. col. lin. 11. ab ult. pro fidejussor lege an fidejussor. Pag. 2. col. 2. lin. 5. ab ult. pro multus lege mutus. In lit. D. col. 2. lin. 4. pro incederet lege incidere. In lit. Q. 2. col. lin. 10. pro in anfructum lege in anfractum. In lit. S. 1. col. lin. 18. ab ult. pro grediendi lege ingrediendi.







